



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

FACULTAD DE DERECHO

ESCUELA ACADÉMICO PROFESIONAL DE DERECHO

**Colisión de Derechos Fundamentales: Identidad Biológica y la Intimidad de
los Donantes de Gametos**

TESIS PARA OBTENER EL TÍTULO PROFESIONAL DE ABOGADO(A)

AUTORES:

Pezantes Pérez, Martín Felipe

Rodriguez Ramos, Monicq Stefanie

Zavaleta Rojas, Jhammy Marilia

ASESOR:

Homero Pracedes Jondec Briones

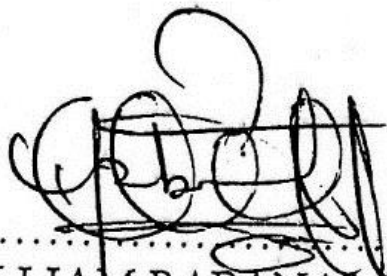
LÍNEA DE INVESTIGACIÓN:

Derecho Constitucional


TRUJILLO-PERÚ

2018

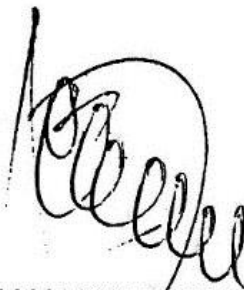
PÁGINA DEL JURADO



.....
WILLIAM RABANAL PALACIOS
PRESIDENTE



.....
VANIA LORENA VERGARA LAU
SECRETARIA



.....
HOMERO JONDEC BRIONES
VOCAL

DEDICATORIA

Le dedicamos el presente trabajo de investigación a todos los sujetos involucrados en la problemática de esta tesis a fin de brindar una posible solución a este conflicto de derechos fundamentales y promover futuras investigaciones sobre el tema tratado en nuestra investigación.

Los autores

AGRADECIMIENTO

Agradecemos a nuestros familiares, amigos y docentes que nos brindaron apoyo en el transcurso de la realización del presente trabajo de investigación.

Los autores

DECLARATORIA DE AUTENTICIDAD



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

ANEXO 02

DECLARACIÓN DE AUTORÍA

Yo, Martín Felipe Pizarro Pérez estudiante de la escuela Profesional de Pérola de la Universidad César Vallejo, sede/filial Trujillo declaro que el trabajo académico titulado "Colección de detección Fundamental: Identidad Biológica y la Integridad de los donantes de órganos" presentada en 122 folios para la obtención del grado académico/título profesional de Abogado es de mi autoría.

Por lo tanto, declaro lo siguiente:

- He mencionado todas las fuentes empleadas en el presente trabajo de investigación identificando correctamente toda cita textual o de paráfrasis proveniente de otras fuentes, de acuerdo establecido por las normas de elaboración de trabajo académico.
 - No he utilizado ninguna otra fuente distinta de aquellas expresadamente señaladas en este trabajo.
- Este trabajo de investigación no ha sido previamente presentado completa ni parcialmente para la obtención de otro grado académico o título profesional.
- Soy consciente de que mi trabajo puede ser revisado electrónicamente en búsqueda de plagios.
- De encontrar uso de material intelectual ajeno sin el debido reconocimiento de su fuente o autor, me someto a las sanciones que determinan el procedimiento disciplinario.



Lugar y fecha: Trujillo, 03 de Diciembre del 2018

[Firma]

Firma

Nombres y Apellidos

DNI: 7033879

Martín Felipe Pizarro Pérez

CAMPUS TRUJILLO
Av. Larco 1770.
Tel.: (044) 485 000; Anx.: 7000.
Fax: (044) 485 019.

fb/ucv.peru
@ucv_peru
#saliradelante
ucv.edu.pe



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

ANEXO 02

DECLARACIÓN DE AUTORIA

Yo, Monica Stephanie Rodriguez Ramos estudiante de la escuela Profesional de DERECHO de la Universidad César Vallejo, sede/filial Trujillo declaro que el trabajo académico titulado "Colisión de Derechos Fundamentales: Derecho a la identidad biológica y la intimidad de los datos" presentada en 122 folios para la obtención del grado académico/título profesional de Abogado es de mi autoría.

Por lo tanto, declaro lo siguiente:

- He mencionado todas las fuentes empleadas en el presente trabajo de investigación identificando correctamente toda cita textual o de paráfrasis proveniente de otras fuentes, de acuerdo establecido por las normas de elaboración de trabajo académico.
- No he utilizado ninguna otra fuente distinta de aquellas expresadamente señaladas en este trabajo.
- Este trabajo de investigación no ha sido previamente presentado completa ni parcialmente para la obtención de otro grado académico o título profesional.
- Soy consciente de que mi trabajo puede ser revisado electrónicamente en búsqueda de plagios.
- De encontrar uso de material intelectual ajeno sin el debido reconocimiento de su fuente o autor, me someto a las sanciones que determinan el procedimiento disciplinario.



Lugar y fecha: Trujillo, 03 de diciembre del 2018

Firma

Nombres y Apellidos Monica Stephanie Rodriguez Ramos

DNI: 70005912

CAMPUS TRUJILLO
Av. Larco 1770.
Tel.: (044) 485 000; Anx.: 7000.
Fax: (044) 485 019.

Fb/ucv.peru
@ucv_peru
#saliradelante
ucv.edu.pe



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

ANEXO 02

DECLARACIÓN DE AUTORÍA

Yo, Jhammy Marilia Lavalata Rojas estudiante de la escuela Profesional de Derecho de la Universidad César Vallejo, sede/filial Trujillo, declaro que el trabajo académico titulado "Colisión de Derechos fundamentales: Identidad Biológica y la Intimidad de los donantes de gametos" presentada en 123 folios para la obtención del grado académico/título profesional de Abogado es de mi autoría.

Por lo tanto, declaro la siguiente:

- He mencionado todas las fuentes empleadas en el presente trabajo de investigación identificando correctamente toda cita textual o de paráfrasis proveniente de otras fuentes, de acuerdo establecido por las normas de elaboración de trabajo académico.
- No he utilizado ninguna otra fuente distinta de aquellas expresadamente señaladas en este trabajo.
- Este trabajo de investigación no ha sido previamente presentado completa ni parcialmente para la obtención de otro grado académico o título profesional.
- Soy consciente de que mi trabajo puede ser revisado electrónicamente en búsqueda de plagios.
- De encontrar uso de material intelectual ajeno sin el debido reconocimiento de su fuente o autor, me someto a las sanciones que determinan el procedimiento disciplinario.



Lugar y fecha: Trujillo, 03 de diciembre del 2018

Jhammy Marilia Lavalata Rojas

Firma

Nombres y Apellidos

DNI: 48690754

Jhammy Marilia Lavalata Rojas

CAMPUS TRUJILLO
Av. Larco 1770.
Tel.: (044) 485 000; Anx.: 7000.
Fax: (044) 485 019.

fb/ucv.peru
@ucv_peru
#saliradelante
ucv.edu.pe

PRESENTACIÓN

Señores miembros del Jurado:

En cumplimiento del Reglamento de Grados y Títulos de la Universidad César Vallejo presentamos ante ustedes la Tesis titulada Colisión de Derechos Fundamentales: Identidad Biológica y la Intimidad de los Donantes de Gametos, la misma que sometemos a vuestra consideración y esperamos que cumpla con los requisitos de aprobación para obtener el título Profesional de abogado.

ÍNDICE

PÁGINA DEL JURADO	ii
DEDICATORIA	iii
AGRADECIMIENTO	iv
DECLARATORIA DE AUTENTICIDAD	v
PRESENTACIÓN	viii
RESUMEN	xii
ABSTRACT	xiii
I. INTRODUCCIÓN	14
1.1. REALIDAD PROBLEMÁTICA.....	14
1.2. TRABAJOS PREVIOS.....	17
1.2.1. INTERNACIONAL	17
1.2.2. NACIONAL	17
1.2.3. LOCAL.....	18
1.3. TEORÍAS RELACIONADAS AL TEMA	19
CAPITULO I: DERECHO A LA IDENTIDAD BIOLOGICA Y SUS IMPLICANCIAS..	19
1. DERECHO A LA IDENTIDAD	19
2. DIMENSIONES DEL DERECHO A LA IDENTIDAD.....	20
2.1. DIMENSIÓN ESTÁTICA	20
2.2. DIMENSIÓN DINÁMICA.....	20
3. DERECHO A LA IDENTIDAD BIOLOGICA	20
4. RELACION CON LAS TECNICAS DE REPRODUCCION ASISTIDA Y EL DERECHO A LA IDENTIDAD BIOLOGICA	21
4.1. CASOS INTERNACIONALES	22
4.2. CASOS EN PERU	23
5. RECONOMIENTO LEGAL.....	25
5.1. CONVENCIÓN AMERICANA SOBRE DERECHOS HUMANOS	25
5.2. DECLARACIÓN INTERNACIONAL SOBRE LOS DATOS GENÉTICOS HUMANOS.....	25
5.3. CONVENCIÓN SOBRE LOS DERECHOS DEL NIÑO.....	26
5.5. CONVENIO DE LA HAYA	26
6. RELACION DEL DERECHO A LA IDENTIDAD BIOLOGICA EN LA NORMATIVA PERUANA.....	26
6.1. CONSTITUCION POLITICA	27
6.2. LEY GENERAL DE SALUD.....	27

6.3. PRINCIPIO SUPERIOR DEL NIÑO	27
CAPITULO II: DERECHO A LA INTIMIDAD	29
1. DATOS PERSONALES	29
2. DERECHO A LA INTIMIDAD.....	29
2.1. DEFINICIÓN	29
2.2. CONTENIDO	29
2.3. ALCANCES.....	29
2.4. RECONOCIMIENTO LEGAL	30
2.4.1. DECLARACIÓN UNIVERSAL DE LOS DERECHOS HUMANOS.....	30
2.4.2. PACTO INTERNACIONAL DE DERECHOS CIVILES Y POLITICOS	30
2.4.3. CONVENIO EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS	30
3. RELACIÓN DEL DERECHO A LA INTIMIDAD Y LAS TERAS	31
4. LÍMITES AL DERECHO A LA INTIMIDAD DEL DONANTE DE GAMETOS	32
5. EFECTOS DE LA PROTECCIÓN DEL DERECHO A LA INTIMIDAD DEL DONANTE DE GAMETOS.....	32
5.1. ECONÓMICO.....	32
5.2. JURÍDICO	33
6. TRATAMIENTO JURÍDICO DEL DERECHO A LA INTIMIDAD A NIVEL NACIONAL	33
CAPITULO III: DERECHO COMPARADO	35
1. SUECIA.....	35
2. REINO UNIDO	36
3. ESPAÑA.....	38
4. ARGENTINA	40
CAPITULO IV: TECNICAS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS ENTRE DERECHOS FUNDAMENTALES	42
1. SUBSUNCIÓN:	42
2. ARMONIZACIÓN:	43
3. JERARQUIZACIÓN:.....	44
4. PONDERACIÓN O BALANCING:.....	44
1.4. FORMULACIÓN DEL PROBLEMA.....	54
1.5. JUSTIFICACIÓN	54
1.5.1. Viabilidad.....	54
1.5.2. Limitaciones.....	54
1.5.3. Justificación teórica.....	55
1.5.4. Justificación práctica	55

1.5.5.	Relevancia	55
1.5.6.	Contribuciones.....	56
1.6.	HIPOTESIS	56
1.7.	OBJETIVOS:.....	56
1.7.1	OBJETIVO GENERAL	56
1.7.2	OBJETIVOS ESPECÍFICOS	56
II.	MÉTODO.....	58
2.1.	DISEÑO DE INVESTIGACIÓN Y TIPO DE INVESTIGACIÓN	58
2.2.	VARIABLES, OPERACIONALIZACIÓN	58
2.3.	POBLACIÓN Y MUESTRA	59
2.4.	TÉCNICAS E INSTRUMENTOS DE RECOLECCIÓN DE DATOS, VALIDEZ Y CONFIABILIDAD	59
2.5.	MÉTODOS DE ANÁLISIS DE DATOS.....	59
2.6.	ASPECTOS ÉTICOS.....	60
III.	RESULTADOS	61
IV.	DISCUSIÓN DE RESULTADOS	79
V.	CONCLUSIONES	86
VI.	RECOMENDACIONES.....	88
	REFERENCIAS BIBLIOGRAFICAS	89
	ANEXOS	94

RESUMEN

El presente trabajo de investigación, se realizó un estudio cuyo fin es de analizar la controversia originada por la colisión entre el derecho a la identidad biológica frente al derecho a la intimidad de los donantes de gametos, y como resolverlo dicha controversia. Los resultados permitieron que se establezca la definición y sus implicancias de ambos derechos en conflicto, y así mismo determinar que herramienta de solución de conflictos entre derechos fundamentales se debe emplear en el presente caso y aplicarlo para darle solución a la antinomia consideración también la opinión de los expertos entrevistados. Por lo tanto, se concluyó que ambos derechos se encuentran definidos implícitamente en la constitución y desarrollados a las fuentes de derecho como lo es la Doctrina y los Principios; del análisis del test de proporcionalidad se determinó que la medida analizada no pasa la idoneidad y que el derecho que más peso tiene es el derecho a la identidad biológica.

Palabras claves: derecho a la identidad biológica, derecho a la intimidad, donación de gametos, test de ponderación, conflicto, derechos fundamentales.

ABSTRACT

In this research work, a study was conducted which purpose is to analyze the controversy caused by the collision between the right to biological identity and the right to privacy of gamete donors, and how to resolve this controversy. The results allowed the definition and its implications of both conflicting rights to be established, and also to determine which tool to solve conflicts between fundamental rights should be used in the present case and apply it to solve the antinomy considering also the opinion of the experts interviewed. Therefore, it was concluded that both rights are implicitly defined in the constitution and developed to the sources of law such as the Doctrine and the Principles; of the analysis of the balancing test, it was determined that the measure analyzed does not pass the suitability and that the right that has more weight is the right to biological identity

Key Words: biological identity right, privacy right, donation of gametes, balancing test, conflict, fundamental rights.

I. INTRODUCCIÓN

1.1. REALIDAD PROBLEMÁTICA

El derecho a la intimidad ha sido regulado en nuestro país desde la Constitución Política de 1993 en el Art. 2, inc.7 es según Puentes, E. (2014) “El derecho que tiene el individuo a decidir en qué nivel va a compartir con terceros sus sentimientos, pensamientos y hechos de su vida personal” y, en ese sentido, el sujeto no permite que terceros adquieran información relativos a hechos que suceden dentro de esa esfera íntima como son: comunicaciones, salud, creencias religiosas, entre otros; no obstante, este derecho se re-dimensiona a partir del desarrollo de nuevas tecnologías e instrumentos de recojo de información a nivel genético como es la prueba de ADN que permite obtener información relativa a la paternidad, para identificar a personas, o curar enfermedades hereditarias. Es así que, los datos obtenidos a partir del análisis del genoma humano también configuran un nuevo ámbito de información personalísima porque hablamos de un aspecto inherente e intrínseco al ser humano desde el momento de su concepción y, por ende, se obtiene el derecho a la intimidad en el cual la persona decide si debe poner en conocimiento de algún tercero sus datos personales. Cabe resaltar que en el Perú no se norma en forma expresa el derecho a la intimidad, pero se ha reconocido la existencia del mismo mediante la Sentencia del Tribunal Constitucional N° 05312-2011-PA/TC el cual menciona que el tomar una muestra de ADN a través de una orden fiscal constituye una injerencia en el programa normativo de su derecho a la intimidad. En relación al derecho a la intimidad de los donantes de gametos no se ha determinado si deben mantener o no su anonimato. A pesar de ello, Clínicas de Fertilidad como “ProCrear” que trabajan en Lima y como “CONCEBIR” que se ha extendido hasta la ciudad de Trujillo, manejan políticas de confidencialidad respecto de la identidad de la persona que efectúa donaciones de gametos para su uso en tratamiento de fertilidad a fin de protegerlo frente a los posibles conflictos filio – parentales que se generarían por ejemplo: reconocimiento del vínculo jurídico filial que se presenta entre el hijo inseminado y el padre que proporcionó el gameto masculino para su nacimiento, el reconocimiento de derechos alimentistas al menor inseminado, si el menor inseminado participaría de la distribución patrimonial de bienes cuando el causante haya sido el donador del gameto que generó su nacimiento, entre otros; en ese sentido, la instalación de esta clase de políticas de confidencialidad tiene una doble función, la primera es que permite que se proteja el anonimato de la persona que dona gametos, esto es, se efectúa una protección su derecho a la intimidad y la segunda es que con

ello incentiva la facilidad de obtención de donación de gametos para continuar efectuando procesos de fertilización.

Por otro lado, como se ha mencionado, la sociedad avanza y con ella, el derecho es así que los avances en la biotecnología en relación a las TERAS (Técnicas de Reproducción Asistida) han variado los antiguos preceptos que englobó la identidad humana para incluir la verdad biológica y así engendrar el denominado derecho a la identidad biológica. Si bien en Perú hasta el momento no se ha desarrollado una norma expresa donde se consagre específicamente el derecho a la identidad biológica tampoco se puede negar la existencia de dicho derecho, ya que aquel se desprende del desarrollo y expansión del derecho a la identidad establecido en el Art. 2, inc. 1; esto se demuestra en casos como la Casación 4585-2007-ICA se hace referencia: “(...) *al derecho a la identidad y a conocer su origen biológico* (...)” con lo cual no podemos afirmar que nuestro país ignora el derecho a la identidad biológica. Siendo así, resulta claro que el derecho a la identidad biológica se encuentra referido a la obtención de información sobre los progenitores, pero con los nuevos avances en la reproducción asistida este derecho se amplía para incluir dentro de su esfera a los progenitores genéticos quienes participan dentro de las TERAS como es el caso de la inseminación artificial que tiene como fin permitir que una mujer con o sin pareja pueda tener la posibilidad de ser madre. No obstante, la realidad actual nos plantea el derecho a la intimidad genética del donante sobre la base del cual las clínicas dedicadas a la fertilidad tienen una política de confidencialidad respecto de los donantes de gametos; siendo así, las personas que nacen producto del empleo de una técnica de reproducción asistida como es la inseminación artificial se encuentran en una situación de desconocimiento de sus orígenes genéticos.

El derecho a la identidad biológica se origina a partir de la inquietud de muchas personas en llegar a conocer sobre sus orígenes, enfermedades congénitas predecibles a partir de la información que se pueda tener en el ADN, o existencia de riesgos hereditarios; es por ello que aquel derecho es inherente a todo ser vivo y se genera a partir de la facultad que tiene una persona de conocer sus orígenes y con ello a su progenitor genético, información que es conocida a partir del empleo de las nuevas biotecnologías para la fertilidad donde se desconoce quien el donante de los gametos que se emplearon al momento del tratamiento, ya que están amparados bajo la premisa de la intimidad genética y los límites al acceder a dicha información.

Dentro de este contexto el progreso de las ciencias biotecnológicas nos ha traído beneficios en diversos campos de la medicina como es el caso de la fertilidad; no obstante, también ha traído nuevas interrogantes y posturas respecto de la promoción del derecho a la identidad biológica o el derecho a la intimidad del donante de gametos. Esta situación se observa a partir de que en los ordenamientos jurídicos de diversos países se da preeminencia a uno o a otro derecho de los previamente mencionados; por lo cual, no existe una uniformidad de criterios respecto del derecho que debería prevalecer, un ejemplo de ello es: la Ley Española 14/2006 en su Art. 5, literal 5, establece el anonimato y la confidencialidad del donante de gametos y, en consecuencia, tenemos una estricta protección del derecho a la intimidad; no obstante, por otro lado tenemos la legislación de Reino Unido donde la Human Fertilisation and Embryology Act 2008 (Decisión de fertilización humana y embriología de 2008) establece en su Artículo 31, se establece que la persona que tenga 16 o mayor puede solicitar a la autoridad la información sobre el donante si este logra demostrar que nació a causa del empleo de servicios de tratamiento; asimismo, tenemos la legislación de Suecia que regula en los artículos 4 de la ley de inseminación de 1984 la facultad que tiene los hijos nacidos de la inseminación y que tengan la mayoría de edad, de poder requerir la información que se encuentre en el hospital sobre la persona que donó sus gametos igualmente en el artículo 5 regula que en los casos de paternidad o maternidad de ser necesario la información del donante esta puede ser solicitada al órgano jurisdiccional por la persona responsable de la inseminación o cualquier otra persona.

Cabe resaltar que, actualmente nacen varios niños producto de la utilización del método de inseminación artificial heteróloga y, en un futuro no muy lejano, nos encontraremos frente a varias personas adultas que quieren conocer su origen biológico; es bajo estas circunstancias que, consideramos necesario evaluar este fenómeno jurídico sobre la base de la información obtenida a partir empleo del derecho comparado y su respectivo contraste con la normativa peruana vigente a fin de determinar aquel derecho debería prevalecer. Para cuando surjan este tipo de situaciones nuestro país tenga una normativa previa que permita una protección integra del derecho fundamental que corresponde ya que en Perú no se ha regulado en forma taxativa ni el derecho a la identidad biológica ni el derecho a la intimidad de los donantes de gametos.

1.2. TRABAJOS PREVIOS

1.2.1. INTERNACIONAL

Eduardo Gonzales García (2016) menciona en su tesis “Derecho a la intimidad en la donación de gametos” para obtener el grado de abogado en la Universidad de Salamanca tuvo como objetivo principal determinar la configuración del contrato de donación de gametos, donde la intimidad del donante es algo esencial y característico frente a los intereses del concebido. Sus conclusiones fueron:

- El derecho a la intimidad se configura como un derecho fundamental ligado al desarrollo de la propia personalidad del individuo, cuya titularidad es exclusiva de las personas físicas y consiste, siguiendo la doctrina constitucional, en la existencia de un ámbito propio y reservado frente a la acción y conocimiento de los demás, no siendo este derecho de carácter absoluto.
- El derecho constitucional a la intimidad tiene su reflejo en la configuración del contrato de donación de gametos como un contrato anónimo. Anonimato en una doble vertiente: ni la entidad receptora de la técnica, ni los hijos nacidos por este medio podrán conocer con carácter general la identidad del donante de gametos, ni el donante, podrá conocer la identidad receptora y sus hijos.
- La relatividad del anonimato, si bien permite el conocimiento de la identidad genética del donante, en caso de riesgo grave para la salud o vida del hijo, en la actualidad, en ningún caso se reconoce a estos un derecho a conocer su propio origen biológico, a pesar de entenderse como necesario para el libre desarrollo de la personalidad.

1.2.2. NACIONAL

Arturo Ronald Cárdenas Krenz (2014) menciona en su tesis “El derecho de las personas concebidas mediante técnicas de reproducción asistida a conocer su identidad biológica, desde una perspectiva biojurídica” para obtener el título de Magíster en Bioética y biojurídica en la Universidad Católica Santo Toribio de Mogrovejo, tuvo como objetivo principal: determinar si puede considerarse un derecho de toda persona el conocer su origen biológico, especialmente en el caso de aquellas nacidas producto de una técnica de reproducción asistida. Sus conclusiones fueron:

- Toda persona tiene derecho a su identidad, la cual es una expresión de su libertad. Ser uno mismo implica saber de dónde venimos y ello empieza por conocer nuestros orígenes. El hombre es genético y es historia que se proyecta en el tiempo.
- Del derecho a la identidad y del derecho a saber, se deriva el derecho al reconocimiento del origen biológico en favor de los nacidos mediante fecundación asistida.
- El principio del anonimato de los “donantes” o dadores en la fecundación in vitro, al amparo de un supuesto derecho a la intimidad, es discutible moral y jurídicamente, pues se trata de una cuestión que compete fundamentalmente al hijo, antes que a la esfera privada de sus padres; siendo, en todo caso, preferentes los derechos de aquel.

1.2.3. LOCAL

Mercedes Elisabeth Reyna Castro (2015) menciona en su tesis “La filiación del adulto concebido mediante inseminación artificial heteróloga en el derecho familiar peruano” para obtener el título de abogado en la Universidad Privada Antenor Orrego tuvo como objetivo principal el determinar los fundamentos jurídicos y fácticos para regular el derecho del adulto concebido por inseminación artificial heteróloga a conocer a su verdadera identidad en el Perú. Sus conclusiones fueron:

- Debe regularse el derecho de filiación del adulto concebido por inseminación artificial heteróloga en el libro III del Código Civil vigente; pues se generan diversos problemas jurídicos que deben ser normados a fin de evitar la vulneración a derechos fundamentales
- La identidad biológica es un derecho fundamental constitucional, que permite conocer el verdadero origen.

1.3. TEORÍAS RELACIONADAS AL TEMA

CAPITULO I: DERECHO A LA IDENTIDAD BIOLOGICA Y SUS IMPLICANCIAS

1. DERECHO A LA IDENTIDAD

Según Álvarez (2016) determina que:

La identidad, en general, es la necesidad y la capacidad que tiene un individuo de encontrar lazos psicológicos, sociales, culturales, y grupos humanos como la familia, una sociedad y una nación en general. De igual forma, constituye la capacidad de encontrar su propio lugar en todos los aspectos mencionados en sí mismo, e involucrarlos en su desarrollo personal.(Pág. 117).

Se forja desde nuestro nacimiento y a lo largo de nuestra vida. De Lorenzi (2015) considera que el derecho a la identidad:

No es un concepto estático sino dinámico que se encuentra en pertenencia, redefinición, cambio y evolución, pues la identidad es un constante hacer. No se nace con una determinada identidad, al modo que se nace con un grupo sanguíneo, una raza, un color de ojos, etc. Se nace con ciertas características (biológicas, orgánicas, físicas, genéticas, temperamentales, etc.) que unidas a las interrelaciones que el individuo entabla con el medio exterior y con sus semejantes permiten construir su identidad” (Pág. 123).

Por consiguiente, la identidad pasa por muchos cambios a lo largo de nuestra vida por los diferentes acontecimientos que nos permite diferenciarnos uno con otros, sin embargo, al nacer ya contamos con determinadas características biológicas, siendo una herencia biológica que nos proporcionan nuestros padres.

El derecho a la identidad es un derecho fundamental reconocido por la legislación peruana, sin embargo, comprende de ella una serie de derechos que se correlacionan porque permite a la persona que pueda identificarse y ser único, como lo son: el derecho a la nacionalidad, el derecho al nombre, derecho a la filiación entre otros, por consiguiente, esta deriva también de la dignidad inherente al ser humano.

2. DIMENSIONES DEL DERECHO A LA IDENTIDAD

2.1. DIMENSIÓN ESTATICA

Se desarrolla Según Fernández (1992) “(...) *perpetúa e inmutable en el tiempo, posibilita que cada individuo se diferencie externamente de los demás por una serie de signos que son los que se hacen visibles en el mundo exterior y que permite al observador formándose una primera e inmediata idea de la persona*” (Pág.270-297) que se diferencia de los demás por su imagen, rasgo físico, la información de nuestro nacimiento, documento de identidad, sexo, filiación, herencia genética, nacionalidad. Por lo tanto, forma parte indubitablemente a nuestra identidad personal.

2.2. DIMENSIÓN DINÁMICA

Según Fernández (1992) considera que la dimensión dinámica “*varia en el tiempo, refiere al hombre en su proyección social y está constituida por el conjunto de atributos y características que permite distinguir a una persona de otra dentro de la sociedad*” (Pág.270-297) consideramos, por ejemplo los valores morales, creencia religiosa, ideología política, proceso cognitivo, título profesional, cultura entre otros, que posee cada persona se identifica por poseerlos y desenvolverse en la sociedad.

3. DERECHO A LA IDENTIDAD BIOLOGICA

Según De Lorenzi (2015) “*la existencia y reconocimiento de un derecho a la identidad es consecuencia del aspecto dinámico en cuanto permite la exteriorización y afirmación social de la individualidad del ser humano, apareciendo ante los ojos de los demás y como realmente es*” considera como es que la sociedad puede identificarlo, a consecuencia determina que este valor intrínco tiene “*el rango de derecho, comporta el reconocimiento a toda persona jurídica al respecto, preservación y no tergiversación de su identidad*” (Pag.150), consideramos está protegido legalmente mediante los instrumentos internacionales que garantiza el derecho a la identidad de las personas, como también está reconocido por nuestra Constitución Política.

El derecho a la identidad biológica concierne una serie de información, como menciona Solar (2014): “*Esta información tiene un carácter permanente; afecta al núcleo más íntimo de la propia identidad personal, en cuanto da cuenta de aquellos rasgos únicos e irrepetibles y que condicionan en gran medida el resto de los rasgos biológicos*”. (Pág. 393).

Consideramos que es fundamental la protección legal del derecho para su preservación y cuidado, así como también la información que lograra identificar, saber ¿dónde proviene?, a razón de proteger su integridad y en casos donde peligre su vida.

Como lo menciona Cárdenas (2015) *“el derecho a conocer la identidad biológica como el derecho a la determinación de la relación paterno-filial que, si bien están relacionados, son dos cosas distintas”* (Pag.50) porque se busca la información biológica de su madre o su padre quien aporó anónimamente su gameto, para llevar a cabo la fecundación, se logrará la protección a su vida en circunstancia de riesgo.

4. RELACION CON LAS TECNICAS DE REPRODUCCION ASISTIDA Y EL DERECHO A LA IDENTIDAD BIOLOGICA

Sánchez (2016) menciona que *“La evolución de las familias en las sociedades contemporáneas hacia estructuras más flexibles y plurales, así como la evolución de los derechos humanos, han hecho de la garantía de la igualdad, y los derechos de sus integrantes, el centro de su protección* (Pag.295)”. Gracias a los grandes avances y descubrimientos científicos en el marco de la reproducción humana, se lograron las primeras luces de las técnicas de reproducción asistida, ha permitido que muchas familias puedan enfrentar los problemas de la infertilidad sin medir las consecuencias, donde los derechos humanos se han hecho presente para salvaguardar la vida y la dignidad humana.

Cárdenas (2014). Señala que

Viendo el tema del derecho a la identidad biológica, desde un punto de vista médico, se puede encontrar sustento para el reconocimiento de esta atribución en el llamado principio de —necesidad terapéutica, como también en el ejercicio del derecho al consentimiento informado, toda vez que, para poder tomar determinadas decisiones médicas, es necesario que el paciente conozca sus orígenes, a fin de que el consentimiento que pueda dar sea, efectivamente, informado (Pag.77)

Consideramos que es muy importante tomar una decisión informada, ya que se puede originar muchos riesgos hereditarios de salud que puede tener las personas nacidas por las técnicas de reproducción asistidas, por esta es razón existe una vinculación en el derecho a

la identidad y las TERAS, porque se necesita la información para proteger a las personas y sobretodo prevenir.

Conforme menciona el autor Cárdenas (2014).

La propuesta de reconocer el derecho a conocer el origen biológico como atributo de toda persona, no solo tiene que ver con que, por razones médicas, sepa realmente qué riesgos hereditarios de salud pueda tener, al igual que cualquier persona concebida naturalmente, sino que se vincula también con el conocer qué riesgos para la salud puede tener (Pag.78)

La salud juega un rol muy importante en la vida, se debe garantizar su protección, concordamos con el autor sobre los riesgos hereditarios que deben ser comunicados en la brevedad posible.

Según Farnós y Alkorta (2017). Considera que

Los diagnósticos genéticos preimplantacionales son cada vez más numerosos y en muchos casos pueden determinar el tratamiento de la enfermedad o prevenirla de manera decisiva. Es además información muy relevante a la hora de que el propio nacido de donación de gametos decida tener hijos (Pág.165).

Respecto a lo que mencionan los autores, si los padres no informan oportunamente será inevitable que la verdad sea revelada más adelante, puedan existir conflictos legales y/o familiares.

4.1. CASOS INTERNACIONALES

Wisburg, Ingerslev y Henriksen (2010).

Un estudio científico realizado en Dinamarca en el año 2010, se evaluaron 2.166 (dos millones ciento sesenta y seis mil) casos, obteniendo como resultado que el riesgo de que un niño concebido mediante reproducción asistida nazca muerto sea del 16,2.

Las cifras anuales aumentan a nivel mundial, muchas parejas realizan el tratamiento en las clínicas de fertilidad, con la esperanza de tener un bebé, estas cifras son solo el ejemplo de un país reflejado en porcentajes, lamentablemente esas cantidades aumentan cada año en todo el mundo.

Symons (2013). *“un estudio hecho por investigadores australianos sobre la base de niños nacidos mediante reproducción asistida entre 1995 y 2012, reveló que estos son más proclives a tener defectos de nacimiento en un 32%”*. Al momento de realizarse el tratamiento muchos de las parejas omiten todas las consecuencias que podría contraer el bebé sin *“mencionar factores asociados con el tratamiento que podrían incrementar el riesgo en nacimientos”* (Pag.7).

Las Técnicas de Reproducción Asistidas, se han convertido en un medio para contrarrestar el tema de la infertilidad o la imposibilidad de concebir naturalmente, sin embargo al transcurrir el tiempo muchas parejas no son conscientes de las consecuencias son múltiples como: a) Incrementar la infertilidad, b) Los medicamentos usados en el tratamiento ; d) El proceso de congelamiento y descongelamiento de los embriones, e) Los cambios hormonales al tiempo de la implantación, d) La manipulación de gametos y embriones o ambos.

El fallo de la Corte Interamericana de Derechos Humanos (Corte IDH) en el caso Fornerón e hija vs. Argentina, a la luz del valor ético jurídico de los vínculos biológicos, frente a un procedimiento judicial de filiación por adopción y la República Argentina.

“El presente caso se relaciona con la alegada violación del derecho a la protección a la familia del Sr. Fornerón y de su hija biológica. La niña fue entregada por su madre biológica a un matrimonio pre adoptivo sin el consentimiento de su padre biológico, quien no tiene el debido contacto paterno-filial y familiar con su hija a causa de que el Estado argentino no implementó un régimen de visitas a pesar de las múltiples solicitudes realizadas por el Sr. Fornerón a lo largo de los años (...) Se determinó que el derecho a la identidad es un derecho humano garantizado por la Convención sobre los Derechos del Niño...”, el cual “... exige que el Estado proteja todos los elementos de la identidad del niño, debiendo prestar la asistencia y protección apropiada cuando un niño sea privado ilegalmente de algunos elementos de su identidad, con miras a restablecerlos (...)y el principio general del interés superior del niño integra el conjunto de derechos y garantías constitucionales, como norma de primer rango y como principio anterior del derecho positivo, destinado a la protección de los más débiles”

4.2. CASOS EN PERU

La jurisprudencia de la Corte Suprema- La Sala Civil Transitoria de la Corte Suprema (Casación No. 2726-2012-Del Santa). Para el efecto se desarrolló conforme a lo siguiente:

La Corte inaplicó los artículos 396 y 404 del Código Civil. Estimó que, por encima de dicha regulación, prima la identidad biológica del menor, teniendo en cuenta el interés superior del niño, como también el estado constante de familia del menor con sus padres biológicos, toda vez que los padres biológicos venían desarrollando con la hija una vida familiar, lo cual no fue desvirtuado por el esposo de esta y demandado. Cabe señalar que la demanda que originara este caso, había sido declarada fundada en primera instancia y declarada improcedente en la segunda (argumentando que el padre biológico carecía de interés para obrar respecto a un proceso sobre impugnación de reconocimiento de paternidad).

La STC Exp. No. 0550-2008-PA/TC, conforme en este caso se determinó lo siguiente:

Permitió que se vuelva a demandar una paternidad extramatrimonial por filiación cuando en un proceso anterior entre las mismas partes, sobre el mismo tema, se había declarado infundada la demanda, basándose en el hecho que en el primer proceso no había habido la posibilidad de recurrir a la prueba de ADN. La jurisprudencia del Tribunal Constitucional ha señalado que el derecho a la identidad del menor prevalece incluso sobre la cosa juzgada en los procesos de filiación

Lo resuelto por la Sentencia de Corte Suprema de Justicia - Sala de Derecho Constitucional y Social Permanente de 10 de abril de 2018 (Expediente: 006076-2018), menciona lo siguiente:

“Existe una armonía entre el ordenamiento jurídico interno con la normativa internacional, por lo tanto el derecho a la identidad debe ser entendido como el derecho que tiene todo ser humano a ser uno mismo, y a ser reconocido como tal; debiendo ser protegido en sus dos aspectos: el estático que está restringido a la identificación (fecha de nacimiento, nombre, apellido y aún estado civil) y el dinámico que es más amplio e importante, pues está referido a que la persona conozca cuál es su específica verdad personal, pues el ser humano, en tanto unidad psicosomática, es complejo y contiene múltiples aspectos vinculados entre sí, de carácter espiritual, psicológico o somático que lo identifican.”

Lo resuelto por la Casación 950-2016, Arequipa:

Se pronuncia respecto a la identidad “se trata de una institución jurídica concebida no en favor de los padres sino en interés de los hijos, para que, a través de él, se cumpla con la obligación constitucional de asegurar la protección y desarrollo armónico e integral del menor, y se garantice la vigencia de sus derechos. El derecho a la identidad debe ser entendido como el derecho que tiene todo ser humano a ser uno mismo, y a ser reconocido como tal; en éste sentido, el derecho a la identidad personal debe ser protegido en sus dos aspectos: el estático que está restringido a la identificación (fecha de nacimiento, nombre, apellido y aún estado civil) y el dinámico, más amplio y más importante ya que está referido a que la persona conozca cuál es su específica verdad personal, pues el ser humano, en tanto unidad psicosomática, es complejo y contiene múltiples aspectos vinculados entre sí, de carácter espiritual, psicológico o somático, que lo definen e identifican”

5. RECONOMIENTO LEGAL

En relación con los derechos fundamentales que inciden en el conocimiento del propio origen, deben tenerse en cuenta los siguientes documentos internacionales:

5.1. CONVENCIÓN AMERICANA SOBRE DERECHOS HUMANOS

Convención suscrita especializada interamericana sobre derechos humanos en 1969. Convención al cual Perú es parte.

Dicho aparato internacional suscribe que los estados partes deben respetar y adoptar las medidas necesarias para que sean efectivos los derechos y libertades de las personas. Así mismo en los artículos 18 y 20 se reconoce de manera implícita el derecho a la identidad, por lo que considerando lo anteriormente mencionado, los estados que forman parte de esta convención deben de respetar y proteger el derecho a la identidad de las personas.

5.2. DECLARACIÓN INTERNACIONAL SOBRE LOS DATOS GENÉTICOS HUMANOS

Esta declaración surge en el año 2003, y respecto del derecho a la identidad menciona en el Artículo N° 13, señala lo siguiente:

Nadie debería verse privado de acceso a sus propios datos genéticos o datos proteómicos, a menos que estén irreversiblemente disociados de la persona como fuente identificable de ellos o que el derecho interno imponga límites a dicho acceso por razones de salud u orden públicos o de seguridad nacional”.

“Los Estados Partes se comprometen a respetar el derecho del niño a preservar su identidad, incluidos la nacionalidad, el nombre y las relaciones familiares de conformidad con la ley sin injerencias ilícitas

5.3. CONVENCION SOBRE LOS DERECHOS DEL NIÑO

Este convenio constituye en su Artículo N° 3: “en todas las medidas concernientes a los niños, debe darse una consideración primordial al interés superior del niño”.

5.4. CARTA EUROPEA DE LOS DERECHOS DEL NIÑO

Esta carta se origina en el año 1992 reconoce de forma clara el derecho a la identidad en el ámbito del conocimiento de los orígenes al disponer en su artículo 8.10 que todo niño tiene derecho a la protección de su identidad y, dado el caso, deberá poder conocer ciertas circunstancias relativas a sus orígenes biológicos, con las limitaciones que impongan las legislaciones nacionales para la protección de los derechos de terceras personas. Se deberán determinar las condiciones bajo las cuales se otorgarán al niño las informaciones relativas a sus orígenes biológicos, así como las condiciones necesarias para proteger al niño de la divulgación de dichas informaciones por terceros.

5.5. CONVENIO DE LA HAYA

Este convenio se rectificó en el año 1993, sobre protección del niño y cooperación en materia internacional, en su artículo 30, menciona lo siguiente:

Ordena al Estado de origen del niño a conservar los datos que conceden información sobre sus orígenes, sobre la identidad de sus padres, la historia médica del niño y su familia y el permiso para acceder a esa información si el país de recepción lo permite

6. RELACION DEL DERECHO A LA IDENTIDAD BIOLOGICA EN LA NORMATIVA PERUANA.

En el Perú hasta la actualidad no existe una norma expresa que consagre el derecho identidad biológica tácitamente, sin embargo, existe diversas perspectivas normativas que logran aproximarse.

6.1. CONSTITUCION POLITICA

Está regulado en la constitución política del Perú de 1993 lo dispuesto en el inciso 1 del artículo 2 de la Constitución de 1993, menciona lo siguiente: *“Toda persona tiene derecho: a la vida, a su identidad, a su integridad, moral, psíquica y física y a su libre desarrollo y bienestar.”*

6.2. LEY GENERAL DE SALUD

Según la Ley General de Salud en su Artículo 7, menciona lo siguiente:

Toda persona tiene derecho a recurrir al tratamiento de su infertilidad, así como a procrear mediante el uso de técnicas de reproducción asistida, siempre que la condición de madre genética y de madre gestante recaiga sobre la misma persona. Para la aplicación de técnicas de reproducción asistida, se requiere del consentimiento previo y por escrito de los padres biológicos. Está prohibida la fecundación de óvulos humanos con fines distintos a la procreación, así como la clonación de seres humanos.

Respecto a toda la Ley en su integridad, es el único artículo que se asemeja a las Técnicas de Reproducción Asistida, no contando con una legislación que regule y formalice estos tratamientos, que merecen un apartado en la Ley, a pesar de que en nuestro país exista clínica que brindan estos servicios al público. De acuerdo a esta norma, es importante mencionar el reconocimiento del derecho de toda persona a tratar su infertilidad y de recurrir a las técnicas de reproducción asistida, sin embargo, este sea procreado por la madre genética y la madre gestante recaiga sobre la misma persona.

6.3. PRINCIPIO SUPERIOR DEL NIÑO

Según Jimenez, Pérez, Jessica Pérez y Romeo (2018) *“el interés superior del niño es también una norma de interpretación o de resolución de conflictos. Este principio es, sin lugar a dudas, una regla fundamental para la interpretación de la totalidad*

del texto de la Convención, que actúa además como pauta primordial para dar solución a las controversias que pudieran presentarse con relación a otros derechos o sujetos de derechos” (Pag.4).

Consideramos que aplicar este principio para la protección del niño frente a terceros que vulneren su integridad, seguridad, salud, vida, siendo un deber fundamental para el Estado. La supremacía del interés del niño es un indicador a la hora de ponderar una decisión en el que una de las partes en conflicto sea un menor.

Conforme el Código de los niños y adolescentes, en el Título Preliminar, en el Art.IX- Interés Superior del Niño y del adolescente: *”En toda medida concerniente al niño y al adolescente que adopte el Estado a través de los Poderes Ejecutivo, Legislativo y Judicial, del Ministerio Publico, los Gobiernos Regionales, Gobierno Locales y sus demás instituciones, así como en la acción de la sociedad, se considerará el Principio del Interés Superior del niño y del adolescente y el respeto a sus derechos”.*

CAPITULO II: DERECHO A LA INTIMIDAD

1. DATOS PERSONALES

Fiallos (2017) considera que un dato personal es aquella denominación que se *“utiliza a fin de designar cualquier tipo de información que está relacionada a un sujeto identificable”* (p. 04).

2. DERECHO A LA INTIMIDAD

En el Manual para Parlamentarios N° 26 (2016) se señala que *“la vida privada comienza, con el respeto por la identidad específica de una persona. Por lo que, debe ser protegida respetando las obligaciones reconocidas de confidencialidad y garantías al secreto aplicando las leyes apropiadas en materia de protección de datos”* (p. 161-162).

2.1. DEFINICIÓN

Varsi (2013) afirma que el derecho a la intimidad es un *“derecho a no ser conocido, en determinados aspectos o por las demás personas, es así una facultad al secreto, a que los otros no sepan lo que somos o hacemos, lo que pensamos o aspiramos”* (p.352).

2.2. CONTENIDO

Landa (2017) manifiesta que el derecho a la intimidad implica dos facultades: la primera está referida a la exclusión de terceros que quieran obtener información y/o conocer aspectos o ámbitos reservados e intrínsecos a la persona; la segunda está orientada a establecer límites respecto de la información que se puede proporcionar en torno a la persona (p. 89).

2.3. ALCANCES

Martínez (2016) menciona que existen diferentes esferas de protección para el derecho a la identidad, entre ellas tenemos:

- Esfera Íntima: Es el círculo de protección más pequeño y encierra el secreto de las personas, esto es, lo vinculado a sus opiniones, decisiones y acciones.
- Esfera Privada: Es un ámbito de protección más amplio que la esfera íntima (es el segundo más grande) y se caracteriza porque el individuo ejerce su intimidad personal y familiar, por lo que, quiere que asegurada frente a terceros.

- Esfera Individual: Es el último círculo que colinda con la vida pública y está constituido por aspectos relativos al honor y a la imagen personal que reflejan la personalidad del individuo (p. 413).

Según Pérez (2014) el derecho a la intimidad engloba varias facetas y manifestaciones como: *“intimidad como un estado o condición de acceso limitado a la persona, físico o corporal (intimidad física), a la información sobre la misma (intimidad sobre la información) o a determinadas decisiones (la llamada intimidad decisoria)”* (p. 80).

2.4. RECONOCIMIENTO LEGAL

2.4.1. DECLARACIÓN UNIVERSAL DE LOS DERECHOS HUMANOS

Adoptado el 10 de diciembre de 1948, señala en su Artículo 12 que:

Nadie será objeto de injerencias arbitrarias en su vida privada, su familia, su domicilio o su correspondencia, ni de ataques a su honra o a su reputación. Toda persona tiene derecho a la protección de la ley contra tales injerencias o ataques.

Reconoce el derecho a la intimidad e incluso obliga al Estado a tomar medidas necesarias para la protección de este derecho.

2.4.2. PACTO INTERNACIONAL DE DERECHOS CIVILES Y POLITICOS

El cual entró en vigor en fecha 23 de marzo de 1976, menciona en su Artículo 17 que:

1. Nadie será objeto de injerencias arbitrarias o ilegales en su vida privada, su familia, su domicilio o su correspondencia, ni de ataques ilegales a su honra y reputación.

2. Toda persona tiene derecho a la protección de la ley contra esas injerencias o esos ataques

Se observa la protección del derecho a la intimidad que, al igual que en la declaración de derechos humanos.

2.4.3. CONVENIO EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS

Es un convenio relativamente reciente que entró en vigor el 01 de junio del 2010, en su Artículo 8 señala lo siguiente:

1. Toda persona tiene derecho al respeto de su vida privada y familiar, de su domicilio y de su correspondencia.

2. No podrá haber injerencia de la autoridad pública en el ejercicio de este derecho sino en tanto en cuanto esta injerencia esté prevista por la ley y constituya una medida que, en una sociedad democrática, sea necesaria para la seguridad nacional, la seguridad pública, el bienestar económico del país, la defensa del orden y la prevención de las infracciones penales, la protección de la salud o de la moral, o la protección de los derechos y las libertades de los demás.

3. RELACIÓN DEL DERECHO A LA INTIMIDAD Y LAS TERAS

Martínez (2016) considera que *“en los últimos tiempos, debido especialmente al desarrollo tecnológico, la protección del derecho a la intimidad y al haz de derechos que lo constituyen ha adquirido una mayor relevancia social y, por tanto, jurídica”* (p. 411); esta situación se observa claramente en los problemas que se han generado en torno al desarrollo de las TERAS que está unido al derecho a la intimidad de los cedentes de gametos y el cual entra en conflicto con el derecho a la identidad del concebido por dichas técnicas y otros derechos.

En ese sentido, resulta pertinente definir las TERAS, al respecto Posadas (2017) menciona que las Técnicas de Reproducción Humana Asistida son un instrumento que sirve *“para tratar la infertilidad humana; sin embargo, para su aplicación en determinados casos, se requiere de personas que donen sus gametos (esperma u óvulo) para posibilitar la concepción del hijo (a) de la pareja que hace uso de estas técnicas”* (p.123). De la misma forma, Allendes y Villavicencio (2013) afirman que las TERAS (Técnicas de Reproducción Asistida) son todos aquellos métodos que se emplean para procrear a un ser humano haciendo uso de instrumentos diferentes a la relación sexual, entre estos tenemos: la fecundación in vitro, la inseminación artificial, la ovonodación, entre otros; en ese sentido, Durán (2016) menciona que los donantes son aquellos que sin tener relación alguna con la receptora del material genético colaboran con material reproductor (gametos) para que se efectúen las TERAS, siendo que los “futuros hijos” llevaran su aportación genética.

Siendo así, estos métodos requieren de la presencia de gametos los cuales pueden ser obtenidos producto de una donación de material genético (óvulos y semen) la cual está caracterizada por ser un acto voluntario e instrumental donde se mantiene el cedente aporta su material genético bajo anonimato, esto es, manteniendo la confidencialidad de la identidad del donante de gametos a fin de que a futuro no se vea involucrado en los posibles conflictos filio-parentales que puedan generarse.

Siendo así, Allan (2013) manifiesta que el derecho a la intimidad *“includes the right to control personal information, which may include information concerning a donor who donated sperm on the condition of anonymity. A donor may therefore argue that releasing their identifying and/or non-identifying information would interfere with this right”* (p.658); por ello, Verda (2018) aclara que dicho reclamo por parte del cedente se basa en la existencia de una *“diferenciación terminológica entre “padre/madre” y “progenitor”. Mientras el primero es aquél o aquélla que socialmente asume los deberes inherentes al ejercicio de la patria potestad; el segundo solamente aporta el material genético y convierte en padre/madre al primero”* (p. 147).

No obstante, Varsi (2013) afirma que si bien es cierto que desde hace años la regla que ha venido imponiéndose dentro del proceso de selección de cedentes y la información que fue recogida en el Registro Nacional de Cedentes (en los países que la tuvieran) primó el principio de anonimato ya que se garantizaba la más estricta confidencialidad de dicha información en aras de evitar conflictos filio-parentales y, en consecuencia, generar una suerte de inmunidad filio parental (p. 570). Sin embargo, este principio ha ido dejándose de lado y en el marco internacional ya no aprecia un criterio uniforme y se han tomado diversos enfoques para regular la controversia que surge a partir del encuentro conflictivo entre los derechos materia de la presente investigación.

4. LÍMITES AL DERECHO A LA INTIMIDAD DEL DONANTE DE GAMETOS

Allan (2013) considera que *“the right to privacy may be interfered with for the protection of health or morals, or for the protection of the rights and freedoms of others – in this instance, the health, morals, rights and freedoms of donor-conceived people”* (p. 668). Fiallos (2017) confirma dicha afirmación diciendo que dicho derecho no tiene un *“carácter pleno y absoluto porque debe ser ejercido dentro de límites razonablemente impuestos en consonancia con otros derechos”* (p.04).

5. EFECTOS DE LA PROTECCIÓN DEL DERECHO A LA INTIMIDAD DEL DONANTE DE GAMETOS

5.1. ECONÓMICO

Desde el ámbito de los beneficios económicos que traen consigo las TERAS para los diferentes países en los que se practican, Allende y Villavicencio (2013) consideran que con el anonimato del donante *“se promueve la donación ya que si se tuviera acceso directo a la identidad del aportante ello desincentivaría la donación”* (p.12). En ese

sentido, y en forma más explicativa Sáenz (2013) afirma que *“no cabe duda de que la supresión del anonimato del donante y por lo tanto el reconocimiento del derecho del hijo a conocer su origen biológico supondría una reducción considerable en las donaciones y en consecuencia en los tratamientos”* (p.155).

Por lo tanto, se tiene que los fundamentos que sostienen el anonimato se fundan sobre la base de que el anonimato y reserva de la identidad de los cedentes de gametos incentiva a que se realicen mayores donaciones que permitan abastecer la demanda que según Neciosup (2014) quien tomó en consideración un dato de la *“Organización Mundial de la Salud han establecido que entre el 8 y 12% de parejas en el mundo tiene dificultad para concebir un hijo en algún momento de su vida”* (p.6); asimismo, el mismo autor añade que a nivel de Perú, según los registros del MINSA (Ministerio de Salud) en relación a los *“Atendidos y atenciones por el servicio de infertilidad de los establecimientos de salud del MINSA”* (p. 18), al año 2013 se presentaron un total de 4,213 atendidos y de 14,436 atenciones. Cabe resaltar que, por otro lado Harper, J., Kennet, D., & Reisel, D. (2016) mencionan que *“In the UK alone, 31 000 donor-conceived children were born between 1992 and 2009”* (p. 02).

5.2. JURÍDICO

Durán (2016) considera que algunas razones que avalan la protección de este derecho son *“el respeto a los derechos de la mujer a fundar su propia familia y el hecho de que la Ley debe eliminar cualquier límite que socave su voluntad de procrear y constituir la forma de familia que considere libre y responsablemente”* (p. 29)

Sáenz (2013) considera que algunos fundamentos que entran en colisión con el derecho a la intimidad del donante de gametos es *“el derecho a conocer el propio origen biológico, esto es, la prevalencia de la llamada “verdad biológica” y la necesidad emocional de todo ser humano de conocer su origen biológico y la identidad de sus progenitores”* (p.156).

Por otro lado, De Verda (2018) manifiesta que los intereses en conflicto son tres *“el derecho a conocer los orígenes biológicos del sujeto concebido mediante técnicas heterólogas de reproducción asistida; el derecho al anonimato del donante y el derecho a la intimidad familiar de los padres legales”* (p. 148).

6. TRATAMIENTO JURÍDICO DEL DERECHO A LA INTIMIDAD A NIVEL NACIONAL

Es cierto que, a nivel de Perú bajo la aplicación del Artículo N° 1354 del Código Civil donde se señala *“Las partes pueden determinar libremente el contenido del contrato, siempre que no sea contrario a norma legal de carácter imperativo”* (p. 288). En ese sentido, Posadas (2017) concluye diciendo que en Perú *“la reserva de la información es absoluta, desde el momento mismo de su gestación, no sólo para quienes acceden a estas técnicas sino para el nacido de ellas; quien no sólo desconocerá su origen, sino que tampoco podrá acceder a él”* (p. 128).

Cabe resaltar que, existe un proyecto de Ley N° 1722/2012-CR sobre técnicas de reproducción asistida donde se propone en su Artículo 4 que en las historias clínicas de los pacientes se deberá consignar toda información relativa a la utilización de dichas técnicas. No obstante, en su Artículo 5, inciso 5 se menciona que la donación será anónima y que deberá garantizarse esta confidencialidad de la identidad del donante pero que bajo circunstancias excepcionales se podrá revelar la identidad como: peligro en la vida o salud del nacido por TERCAS ó cuando corresponda según las leyes procesales penales. Es por ello que, Posadas (2017) menciona que según el proyecto de ley *“Dicha revelación tendrá carácter restringido y no implicará en ningún caso publicidad de la identidad de los donantes; norma que coincide en ese aspecto con la Ley Española”* (p. 140).

CAPITULO III: DERECHO COMPARADO

Harper, Kennet, y Reisel (2016) afirman que la regulación entorno al donante de gametos *“varies greatly depending on the country; donors may be known or anonymous, paid or not paid. In the majority of countries, there is a limit to the number of families or offspring to whom the donor can contribute”* (p. 03).

Ahora, se tiene que concentramos las legislaciones de países como Alemania, Reino Unido, Austria, Noruega, Suecia, Suiza, Portugal que admiten las nuevas tecnologías reproductivas, si garantizan el derecho del hijo de contar con un emplazamiento completo (materno y paterno). Admiten la inseminación o fecundación "in vitro" heteróloga, si se le reconoce al hijo su derecho de acceder al conocimiento de su origen biológico. No obstante ello, Harper, Kennet, y Reisel, D. (2016) mencionan que *“gamete donation is still mostly carried out using anonymous donors (for example, in countries such as the USA, Canada, Spain, France, Japan and China)”* (p. 04).

Cabe resaltar que, Allan (2013) menciona que *“However, over time there has been an increasing call from donor-conceived people, recipient parents and some donors to end the secrecy, and to release identifying information about donors to donor-conceived people”* (p.655).

1. SUECIA

Farnós y Alkorta (2017) expresan que *“La Constitución Federal de la Confederación Suiza de 1999 es el único texto que reconoce constitucionalmente que la legislación sobre TRA deberá garantizar, entre otros principios, el acceso de toda persona a sus datos genealógico (Ar. 119.2)”* (p. 158)

Harper, Kennet y Reisel (2016) mencionan que *“In 1984, Sweden was the first country to make donors non-anonymous. Several countries have since removed donor anonymity”*. Siendo así, se tiene que la legislación Suecia desde un inicio reconoció el derecho a la identidad biológica del nacido por técnicas de reproducción asistida en un primer momento con la Ley sobre Inseminación de 1984, la cual entró en vigencia el 1 de marzo de 1985, se aprobó una Ley: hijos naturales de una fecundación in vitro heteróloga, cuando llegan a la edad de 18 años, tienen derecho a conocer el nombre del padre. Cabe resaltar que esta ley fue posteriormente reemplazada por la Ley sobre integridad del año 2006 manteniendo el mismo sentido en favor del derecho a la identidad.

Farnós y Alkorta (2017) mencionan que en la Ley Federal R.S. 810.11 relativa a la procreación asistida entrada en vigor en el año 2011, en el Artículo 27 se “*reconoció el derecho de los concebidos mediante semen donado a obtener información personal sobre el donante, una vez cumplidos los 18 años*” (p. 161). Siendo así, una vez que la Oficina Federal reciba la solicitud del concebido por TERAS debe avisarle al donante de ello y si el donante deniega el contacto, la Oficina igualmente procederá a brindarle al solicitante la información; si nos encontramos bajo el supuesto de que sea un menor de edad, entonces solo se le brindaran datos no identificatorios.

Finalmente, es importante recalcar que la Constitución suiza, tras la reforma de 1992, garantiza a toda persona el conocimiento de su origen, y esto se refleja en la Ley de Reproducción Asistida, que permite al nacido por IAD, a su mayoría de edad, obtener los datos sobre la identidad del donante. Así, el artículo 119 de la Constitución de la Confederación Helvética, garantiza el acceso de todas las personas a los datos relativos a su ascendencia. Esta previsión constitucional ha sido desarrollada por los artículos 24 y siguientes de Ley federal sobre Procreación medicamente asistida. La norma citada ordena al médico encargado de la fecundación asistida que transmita los datos del donante al Registro Civil tan pronto como tenga noticia de que ha tenido lugar el nacimiento, o en defecto de conocimiento, cuando haya transcurrido el plazo del periodo normal del embarazo. A la mayoría de edad, el nacido de semen donado puede obtener los datos relativos a la identidad del donante y de su aspecto físico.

2. REINO UNIDO

La posición de Reino Unido en torno al anonimato del donante que se mantenía tuvo un cambio de 180° hacia la liberación de la identidad del donante y, en consecuencia, la prevalencia del derecho a conocer la identidad biológica a partir de lo resuelto en la English Hight Court (Suprema Corte Inglesa) en el caso *Rose vs Scretary for Health and Human Fertilization and Embriology Authority* en el año 2004 donde participaron en calidad de demandantes: la señora Rose y la menor con iniciales E.M. representada por su madre; mediante el fallo emitido, según Allan (2013) se estableció que:

Respect for private and family life requires that everyone should be able to establish details of their identity as individual human beings. This includes their origins and the opportunity to understand them. It also embraces their physical and social identity and psychological integrity (p. 660)

Es así que, la corte reconoció el que toda persona tiene derecho buscar por los detalles que configuran su identidad como un entidad humana individual incluyendo ello sus orígenes biológicos; al respecto, Farnós y Alkorta (2017) citando al juez Baker quien presidió dicho caso, afirman que *“un concebido mediante inseminación artificial con gametos donados tiene derecho a construirse una imagen de su propia identidad como cualquier otro ser humano. Vivimos en una sociedad mucho más abierta que la de hace 20 años”* (p. 152)

Siendo así, Inglaterra se vio obligada a modificar su Human Fertilization and Embryology Act de 1990, con lo que se posibilitó que los nacidos de donantes de gametos puedan obtener toda la información identificadora del donante como es: nombres, apellidos, dirección, raza, etc.; Allan (2013) mencionó *“Rose followed the opinion expressed by the European Court of Human Rights that people have a vital interest, protected by the Convention, in receiving the information necessary to know and to understand their childhood and early development”* (p. 660) donde se expresa que la decisión emitida por la Corte sigue los intereses que protege el Convenio Europeo de Derechos Humanos.

En ese sentido Harper, Kennet y Reisel (2016) mencionan que *“This policy change grew out of an emphasis on the rights of the child, coupled with increased awareness of the harmful effects on children who were unable to trace their donor parent”* (p. 09).

En el país de Inglaterra se tiene una regulación en torno a la posibilidad de solicitar información del cedente de gametos según el Human Fertilisation and Embryology Act 2008, donde en el Artículo 31, apartados 01 y 02 sobre registro de información se establece lo siguiente:

(1) The Authority shall keep a register which is to contain any information which falls within subsection (2) (...)

(2) Subject to subsection (3), information falls within this subsection if it relates to—(...)

(b) the procurement or distribution of any sperm, other than sperm which is partner-donated sperm and has not been stored, in the course of providing non-medical fertility services for any identifiable individual. (...)

(4) In this section “relevant individual” means an individual who was or may have been born in consequence of—

(a) treatment services, other than basic partner treatment services, or

(b) the procurement or distribution of any sperm (other than partner-donated sperm which has not been stored) in the course of providing non-medical fertility services.

De lo anteriormente citado, se tiene que en el país de Reino Unido la autoridad denominada consejo guarda toda información relativa a la distribución de esperma que ha sido guardado a fin de que estos se utilicen para brindar servicios de fertilidad; además, en el apartado 04 se especifica que un individuo relevante es aquel nacido producto de un tratamiento (se entiende de alguna técnica de reproducción asistida) o de la distribución de esperma. Este apartado resulta relevante porque en el mismo Artículo 31 correspondiente a la solicitud de información por parentesco genético, se desarrolla en los apartados 01, 02 y 03 lo siguiente:

(1) A person who has attained the age of 16 (“the applicant”) may by notice to the Authority require the Authority to comply with a request under subsection (2).

(2) The applicant may request the Authority to give the applicant notice stating whether or not the information contained in the register shows that a person (“the donor”) other than a parent of the applicant would or might, but for the relevant statutory provisions, be the parent of the applicant, and if it does show that—

(a) giving the applicant so much of that information as relates to the donor as the Authority is required by regulations to give (but no other information), (...)

(3) The Authority shall comply with a request under subsection (2) if—

(a) the information contained in the register shows that the applicant is a relevant individual, (...)

Mediante estos apartados se establece que toda persona que tenga 16 años o mayor y que haya sido un “individuo relevante” puede solicitar ante la autoridad toda la información que la ley haya autorizado a emitir acerca de la persona que cedió los gametos que se emplearon para su nacimiento; cabe resaltar que, la única condición que tiene que comprobar el solicitante para obtener la información que requiere es demostrar que nació o pudo haber nacido producto del uso de alguna técnica de reproducción asistida.

3. ESPAÑA

En España se cuenta con una legislación específica para las Técnicas de Reproducción Asistida, la Ley 14/2006 donde se menciona que en el Artículo 5.1. que la donación de

gametos "es un contrato gratuito, formal y confidencial concertado entre el donante y el centro autorizado" (p. 03).

Asimismo, en el Capítulo II, Artículo 05, literal 5 de dicha ley, se establece que:

5. La donación será anónima y deberá garantizarse la confidencialidad de los datos de identidad de los donantes por los bancos de gametos, así como, en su caso, por los registros de donantes y de actividad de los centros que se constituyan.

Los hijos nacidos tienen derecho por sí o por sus representantes legales a obtener información general de los donantes que no incluya su identidad. Igual derecho corresponde a las receptoras de los gametos y de los preembriones.

Sólo excepcionalmente, en circunstancias extraordinarias que comporten un peligro cierto para la vida o la salud del hijo o cuando proceda con arreglo a las Leyes procesales penales, podrá revelarse la identidad de los donantes, siempre que dicha revelación sea indispensable para evitar el peligro o para conseguir el fin legal propuesto. Dicha revelación tendrá carácter restringido y no implicará en ningún caso publicidad de la identidad de los donantes (p.03).

Sáenz (2013) considera que la Ley 14/2006 protege el derecho a la intimidad del donante frente al derecho del hijo a conocer su origen biológico ya que se garantiza “la confidencialidad de los datos de identidad de los donantes por lo bancos de gametos, así como, en su caso, por los registros de donantes y de la actividad de los centros que se constituyan; sin embargo, en atención a las excepciones contempladas por la norma podemos hablar de un anonimato relativo” (pp. 153-154).

No obstante, Sánchez (2016) menciona que “el anonimato de las donaciones, no impide el derecho de los nacidos a obtener información general sobre las mismas, ni una imposibilidad absoluta de revelar sus identidades” (p. 309).

La Sentencia N° 116/1999 del Tribunal Constitucional Español que resuelve el recurso de inconstitucionalidad exhibido contra la Ley N° 35/1988 (Art. 5.5.), en su Fundamento N° 15 menciona los siguientes fundamentos:

- Primero: Si bien es cierto, la Constitución Española en su Art. 39,2 sostiene que “la ley posibilitará la investigación de la paternidad”, ello no implica el empleo

abusivo e incondicionado de este derecho entorno a la averiguación de la identidad del progenitor.

- Segundo: La investigación de la paternidad tiene como objetivo crear un vínculo jurídico paterno-filial que genera derechos y obligaciones; siendo así, la revelación del “progenitor” mediante las técnicas de procreación artificial no tiene como objetivo la creación de dicha vinculación sino que meramente se busca una “mera determinación identificativa del sujeto donante de los gametos origen de la generación, lo que sitúa la eventual reclamación, con este concreto y limitado alcance, en un ámbito distinto al de la acción investigadora” (p. 22).
- Tercero: El anonimato del cedente de gametos no implica una imposibilidad absoluta de tener acceso a su identidad porque existen excepciones previstas en la ley cuestionada.
- Cuarto: No se impide al nacido por alguna TERA o a su representante legal obtener información general de los donantes, esto es, información relativa al conocimiento de los factores o elementos genéticos y de otra índole manteniendo la reserva de la identidad del progenitor.

Finalmente, Sánchez (2016) menciona que *“la legislación española está dirigida a posibilitar la descendencia a las mujeres, sea cual sea el modelo familiar por el que hayan optado”* (p.300).

4. ARGENTINA

Al respecto, Farnós, y Alkorta (2017) menciona que *“En los países latinoamericanos, donde la regla general todavía es el anonimato del donante, Uruguay y Argentina han dado los primeros pasos en sentido contrario. Argentina también reconoce, aunque tímidamente, el derecho a la información del concebido mediante gametos donados”* (p. 163-164).

Cabe resaltar que en el Art. 563 del Código Civil y Comercial de la Nación correspondiente a la Ley N° 26.994, menciona que:

Derecho a la información de las personas nacidas por técnicas de reproducción asistida. La información relativa a que la persona ha nacido por el uso de técnicas de reproducción humana asistida con gametos de un tercero debe constar en el correspondiente legajo base para la inscripción del nacimiento. (p. 131).

Es así que, se tiene que en Argentina se mantiene esa información según Farnós y Alkorta, (2017) “*relativa a la concepción mediante TRA con gametos donados es secreta, para posteriormente garantizar el derecho a la información y el derecho a conocer los orígenes genéticos*” (p. 164).

En este país, si bien no se cuenta con una legislación especial de las TERAS ni se hace mención del donante, en el Código Civil y Comercial de la Nación correspondiente a la Ley N° 26.994, en el Artículo 564, se hace referencia a lo siguiente:

A petición de las personas nacidas a través de las técnicas de reproducción humana asistida, puede:

- a) Obtenerse del centro de salud interviniente información relativa a datos médicos del donante cuando es relevante para la salud.
- b) Revelarse la identidad del donante, por razones debidamente fundadas, evaluadas por la autoridad judicial por el procedimiento más breve que prevea la ley local (p.132).

CAPITULO IV: TECNICAS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS ENTRE DERECHOS FUNDAMENTALES

Nuestros derechos siempre se relacionan entre sí por lo tanto no es extraño que se dé casos en que derechos se enfrenten contra otros derechos de igual o diferente jerarquía, y asimismo no es fuera de lo común que frecuentemente se den casos en donde los derechos fundamentales pueden oponerse entre sí debido a su contenido amplio.

Cuando se toca temas sobre interacción y colisión de derechos, siempre se llega a pensar en la siguiente afirmación: “*Los derechos de uno terminan donde empiezan los derechos del otro*”, pero ¿Cómo saber dónde empiezan los derechos de los demás? En respuesta a estas preguntas, llega a la cabeza el “test de ponderación” como forma para resolver este tipo de conflictos sin embargo no es la única manera en que se puede resolver estas antinomias.

Es así que en la jurisprudencia se pueden encontrar las siguientes herramientas de solución de conflictos entre derechos fundamentales empleadas por el Tribunal Constitucional

1. SUBSUNCIÓN:

Esta forma de resolución de conflictos la podemos encontrar en el expediente N° 1417-2015-PA/TC, en el considerando número 27 letra a), en la cual el Tribunal menciona lo siguiente:

(...) no sería válida la pretensión que amparándose en el derecho constitucional a la libertad de expresión (...) pretenda que se reconozca como legítimo el insulto proferido contra una persona, pues se estaría vulnerando el contenido protegido por el derecho constitucional a la buena reputación, (...) En consecuencia, la demanda de amparo que so pretexto de ejercer el derecho a la libertad de expresión pretenda el reconocimiento de la validez de dicha pretensión, será declarada infundada, pues ella no forma parte del contenido constitucionalmente protegido por tal derecho; o, dicho de otro modo, se fundamenta en una norma inválida atribuida a la disposición contenida en el inciso 4) del artículo 2° constitucional.

La subsunción es un método que resuelve aparentes conflictos entre derechos fundamentales debido a que en realidad solo uno de los derechos es invocado correctamente, es decir existe una colisión entre dos derechos fundamentales en la cual solo uno haya sido invocado dentro de su ámbito protegido es por ello que para que se

emplee este método previamente se tiene que saber que comprende los derechos que conforman el problema que se quiere resolver y para ello los límites que deben tener estos derechos deben ser bastante claros, asimismo otro requisito es que uno de estos derechos sea correctamente ejercido, Sossa (2011) menciona que: *“Esta técnica solo permite resolver casos en los que resulta manifiesto que no se trata del ejercicio del contenido inicialmente protegido de un derecho fundamental o en los que el contenido iusfundamental ha sido determinado ex antes con toda claridad”* (p. 159). Es por ello que, en el expediente antes citado, el Tribunal Constitucional señala que los insultos no se encuentran dentro del contenido constitucionalmente protegido del derecho a la libertad de expresión por lo tanto no se puede invocar una vulneración a este derecho si se llegara a actuar legalmente ante las ofensas de una persona.

2. ARMONIZACIÓN:

A diferencia de otras formas de solución de conflictos entre derechos humanos que buscan que uno de los derechos prevalezca frente al otro, esta técnica, que nace de la teoría absoluta del contenido esencial de los derechos fundamentales, busca un equilibrio entre los derechos que se enfrenta, una armonización entre ellos. Los defensores de este principio consideran que no existen colisiones entre derechos fundamentales si no meras apariencias pero que en sí no son conflictos, debido a que estos derechos coexisten entre sí y gracias a sus limitaciones no puede haber el ejercicio de un derecho fundamental que vulnere otro derecho fundamental es debido a ello que frente a estos aparentes conflictos no es viable el buscar la prevalencia de uno de los derechos porque conllevaría a la inaplicación del otro derecho que tiene igual jerarquía e importancia por lo tanto se busca la prevalencia en la medida de lo posible de ambos derechos en aparente conflicto y de no poder se concluye que no hay una adecuada limitaciones de los derechos que están colisionando. Esta forma de solución lo podemos encontrar en el expediente N°4677-2004-AA/TC en el considerando 25, el Tribunal establece que:

(...) no puede permitirse que so pretexto de relevar ámbitos protegidos por nuestra Carta Fundamental, se sacrifique el contenido constitucionalmente protegido de algún derecho fundamental. Hacerlo, implicaría generar un desequilibrio repudiado por la configuración unitaria de nuestro orden constitucional, que reclama la consecución de todo fin

constitucional bajo el máximo respeto del principio interpretativo de concordancia práctica.

3. JERARQUIZACIÓN:

Esta forma de resolver conflictos entre derechos humanos establece que debe existir una jerarquización dentro de los derechos fundamentales de tal forma que frente una colisión entre este tipo de derechos, prevalezca aquel que tenga mayor rango a los que el Tribunal Constitucional ha denominado *derechos de posición preferente*. Si bien se menciona que no cabe la jerarquización dentro del ordenamiento jurídico respecto a los derechos fundamentales, este tema sigue estando a debate debido a que diversos autores e incluso ordenamientos jurídicos en su interpretación establecen una especie de jerarquización de derechos fundamentales como por ejemplo el de brindar de mayor importancia al derecho a la vida frente a otro derecho fundamental como sería el derecho a la libertad religiosa. Esta forma ha sido aplicada por el Tribunal en el expediente N°1535-2006-PA/TC en el considerando 83, que dice:

Nuestra Constitución Política de 1993 ha determinado que la defensa de la persona humana y el respeto a su dignidad son el fin supremo de la sociedad y del Estado; la persona está consagrada como un valor superior, y el Estado está obligado a protegerla. El cumplimiento de este valor supremo supone la vigencia irrestricta del derecho a la vida, pues este derecho constituye su proyección; resulta el de mayor connotación y se erige en el presupuesto ontológico para el goce de los demás derechos, ya que el ejercicio de cualquier derecho, prerrogativa, facultad o poder no tiene sentido o deviene inútil ante la inexistencia de vida física de un titular al cual puedan serle reconocidos tales derechos.

4. PONDERACIÓN O BALANCING:

Es la forma más usada para resolver este tipo de conflictos. Esta técnica implica, que al igual que una balanza, “pesa” ambos derechos que entran en conflicto y prevalece, en un caso concreto, el que sea más “pesado” teniendo como consecuencia el triunfo de un derecho frente al otro. Tal y como señala Sossa (2011): “*A través de este método, de presentarse conflictos entre bienes constitucionales deberá resolverse haciendo prevalece uno de ellos por su mayor peso (...) teniendo en cuenta, asimismo, las circunstancias jurídicas y fácticas del caso concreto*”

Esta técnica aparece como una forma de resolver antinomias entre derechos fundamentales también denominadas principios, brindando de esta forma un método de solución a este tipo de controversias debido a las formas clásicas de resolución de conflictos como son: la jerarquización (ley superior prevalece frente a ley inferior), la irretroactividad (la ley posterior se impone a la ley anterior) y el principio de especialidad (ley especial prevalece frente a ley general); solamente resuelven problemas en donde se presentan antinomias entre reglas. Bernal (2005) menciona que: *“La ponderación es la forma de resolver esta incompatibilidad entre normas prima facie”* (Pág. 21).

También se puede decir que la ponderación se basa en el nivel de satisfacción, es así que a mayor satisfacción de uno los derechos que entra en conflicto justifica la restricción del otro derecho, ante esto Robert Alexis (1993) formula la “Ley de ponderación”, es así que establece: *“Cuanto mayor sea el grado de falta de satisfacción o de la afectación de un principio, tanto mayor debe ser la importancia de satisfacción del otro”* (pág. 161). Cabe mencionar que la ponderación no es una conciliación, tal y como menciona Guastini:

La ponderación (...) no es una ‘conciliación’. No consiste en ‘poner de acuerdo’ los dos principios en conflicto o encontrar un punto de ‘equilibrio’ entre ellos. No consiste en la aplicación o en el sacrificio parcial de los principios. Uno de los principios es aplicado, el otro ciertamente acantonado.

Para poder determinar qué derecho debe prevalecer en el conflicto, y para evitar actos de arbitrariedad, se emplea un criterio para el ordenamiento del proceder de esta técnica debido a que forma de resolución conforma una parte de una técnica mayor, es así que para Alexis la ponderación es el último escaño del “examen de proporcionalidad” y que cuenta con una fórmula para poder determinar cuál de los derechos en conflicto tiene más peso.

El test de ponderación es una metodóloga formal por lo tanto la valoración que se le hace a los derechos que entran en conflicto es objetivo y racional, en palabras de Alexis (1993): *“El principio de proporcionalidad permite estructurar de una mejor manera los argumentos morales”* (Pág. 163)

El test de ponderación como metodología, tiene una estructura la cual está compuesta por tres sub principios: idoneidad, necesidad y la proporcionalidad en sentido

estricto; los cuales lo podemos encontrar en la jurisprudencia en el expediente N° 00045-2004-AI/TC en el considerando 41, que menciona:

Los subprincipios de idoneidad, necesidad y proporcionalidad en sentido estricto o ponderación han de aplicarse sucesivamente. Primero, se ha de examinar la idoneidad de la intervención; si la intervención en la igualdad –el trato diferenciado– no es idónea, entonces, será inconstitucional. Por tanto, como se afirmó, no corresponderá examinarlo bajo el subprincipio de necesidad. Por el contrario, si el trato diferenciado –la intervención– fuera idóneo, se procederá a su examen bajo el subprincipio de necesidad. Si aun en este caso, el trato diferenciado superara el examen bajo este principio, corresponderá someterlo a examen bajo el principio de proporcionalidad en sentido estricto o ponderación.

4.1. SUBTESTS:

4.1.1 IDONEIDAD: Este sub principio se trata de un análisis “medio-fin”, es decir, uno cuya finalidad es verificar si existe una relación de causa-efecto entre la medida evaluada, y el objetivo y fin que se pretenden alcanzar. Como ha explicado el Tribunal Constitucional respecto a la aplicación de este subexamen a leyes, en el expediente N° 00004-2006-AI/TC consideran en el considerando 140: “*se evalúa si la medida legislativa es idónea para conseguir el fin pretendido por el Legislador. Por el contrario, si se verifica que la medida adoptada por el Legislador no guarda ninguna relación con el fin que se trata de proteger, esta limitación resultará inconstitucional*” asimismo en el expediente N° 0048-2004-PI/TC el mismo órgano constitucional mente autónomo antes mencionado establece en la foja 65 que el: “*Subprincipio de idoneidad o de adecuación. De acuerdo con este, toda injerencia en los derechos fundamentales debe ser idónea o capaz para fomentar un objetivo constitucionalmente legítimo. En otros términos, este subprincipio supone dos cosas: primero, la legitimidad constitucional del objetivo; y, segundo, la idoneidad de la medida utilizada*”

También puede considerarse de la siguiente forma, si el medio (M) no es idóneo para la realización del derecho fundamental (P1) sin embargo la aplicación de la medida vulnera al derecho fundamental (P2) entonces la omisión de M beneficia a P1 y P2 Alexy nos menciona que: *“El principio de idoneidad no es otra cosa sino una expresión de la idea del Optimo de Pareto. Una posición puede ser mejorada sin perjudicar a otra”*.

4.1.2. NECESIDAD: Si el caso analizado superara el subtest de idoneidad entonces pasaría al siguiente sub test que es el de necesidad, el cual se califica si es que existe una medida igual de satisfactoria que la medida analizada y menos gravosa para el derecho intervenido, por ello se debe de formular medidas hipotéticas que puedan ser más eficientes que la medida que se está empleando. En el caso que se hallara una posible aplicación de otra medida que pueda lograr alcanzar el fin que se busca, satisfacer el objetivo determinado en el subtest de adecuación y que sea menos lesiva para el derecho entonces no se habrá superado este subtest, en caso contrario de no encontrar otra medida se procederá a emplear el siguiente subtest debido a la medida analizada es necesaria para lograr el fin deseado, tal y como menciona Giménez Glück (2004) *“la limitación ha de ser necesaria para alcanzar el fin en la medida en que cualquier otra opción supondría una carga mayor sobre el derecho afectado”*. (Pág. 303), opinión que también ha compartido el Tribunal Constitucional en el expediente N° 00004-2006-AI/TC en el considerando 142.

Alexy nos menciona que: *“si existe un medio que intervenga en menor medida y que sea igualmente idóneo, será posible realizar una posición sin tener que perjudicar a la otra”* es así que este subtest, también llamado subprincipio, se puede entender de la siguiente manera. Entre dos medios igualmente idóneos respecto al derecho fundamental (P1) se debe elegir el medio menos lesivo para el derecho fundamental (P2). Cabe mencionar que este sub principio implica que si existiera un tercer derecho fundamental (P3) que se viera afectado en mayor medida por la adopción del medio elegido, entonces el caso no podrá ser resuelto sin tener que realizar una ponderación.

4.1.3. PROPORCIONALIDAD EN SENTIDO ESTRICTO: En este sub test se debe hacer un análisis de ponderación el cual consiste en sopesar principios que colisionen haciendo prevalecer a uno de ellos debido a su importancia. De esta manera, cuando la satisfacción del fin que respalda a la medida cuestionada no justifica de manera suficiente a la intervención al principio que se alega vulnerado, tendrá como resultado una desproporción a la medida y por lo tanto no se habrá superado este subtest. La proporcionalidad en sentido estricto se debe entender como el último peldaño del examen de proporcionalidad solo cuando se está ante medidas estatales que versan sobre derecho fundamentales debido a que solo en ese caso se considera necesario realizar este test. A pesar de ello si se está frente a conflictos entre derechos fundamentales ocasionado como efecto de su ejercicio, corresponderá analizar dicha controversia desde la perspectiva del balancing o ponderación entre los derechos involucrado. El Tribunal Constitucional en el expediente N° 0048-2004-PI/TC en la foja 65 establece que el:

Subprincipio de proporcionalidad stricto sensu. Según [este], para que una injerencia en los derechos fundamentales sea legítima, el grado de realización del objetivo de intervención debe ser por lo menos equivalente o proporcional al grado de afectación del derecho fundamental. Se trata, por tanto, de la comparación de dos intensidades o grados: la realización del fin de la medida examinada y la afectación del derecho fundamenta.

Sin embargo el Tribunal Constitucional toma a este sub principio más como un análisis costo-beneficio al analizar solo a los grados de intervención y de optimización de los bienes que coliden siendo, en palabras Grández, más un test de intensidad que de ponderación.

Si se desea alcanzar un análisis completo y preciso de la estructura de la ponderación y esto es la aplicación dela ley de ponderación que es el resultado de emplear la fórmula del peso.

A) FORMULA DEL PESO: Esta fórmula determina el peso en concreto de un derecho fundamental (Pi) en relación con un derecho fundamental opuesto Pj (Wi,j), como el cociente resultante del producto obtenido de la

multiplicación entre la afectación o satisfacción de los principios en concreto P_i (I_i) su peso abstracto (W_i) y la seguridad de las premisas fácticas P_i (R_i) entre el producto de los valores correspondiente respecto a P_j , quedando la fórmula de la siguiente manera:

$$W_{i,j} = \frac{I_i \times W_i \times R_i}{I_j \times W_j \times R_j}$$

En otras palabras, para poder determinar cuál es el peso en concreto de los derechos fundamentales que entran en conflicto en el caso que se analiza se debe de saber cuál es la afectación o satisfacción de los principios en concreto; que sería la magnitud de la vulneración al derecho fundamental en el caso que se analiza; el peso en abstracto, que es el valor del derecho que se analiza es debido a ello que al tratarse de derechos tan importantes y básicos como son los derechos fundamental se le debe de asignar el mayor valor; y por último la seguridad de las premisas fácticas, que es la seguridad con la que se vaya a vulnerar un derecho fundamental en el caso en concreto. Una vez aplicada la formula se obtendrá un resultado que será el peso en concreto de uno de los derechos fundamentales, para hallar el valor del otro derecho simplemente la posición de los valores cambia, una vez que se ha determinado el valor de cada derecho fundamental que entra en conflicto dentro del caso analizado se concluye que derecho tiene mayor “peso” en base a los resultados. Como se puede observar no es posible emplear la siguiente formula sin cantidades numéricas y para ello está la escala triádica.

B) LA ESCALA TRIÁDICA O DE TRES INTENSIDADES: Es un método de escala de afectación al derecho fundamental y que en concordancia con dicha escala se le asigna un valor numérico, se puede designar las expresiones leve, medio y grave y darles un valor de 4, 2 y 1 respectivamente.

Para una mejor comprensión sobre la fórmula del peso Alexy nos plantea el ejemplo del caso Titanic, el cual consiste en que un retirado oficial militar parapléjico que había sido nuevamente llamado a servir, aparece en una publicación de la revista de sátira llamada Titanic en esa publicación

llaman al oficial “asesino nato” y luego en otra edición “tullido” el oficial demandó a la revista y el Tribunal Superior de Düsseldorf condenó a la revista al pago indemnizatorio de DM 12.000 marcos alemanes, por lo cual la revista interpuso una demanda de amparo por lo que pasó el caso al Tribunal Constitucional Federal el cual decidió el caso como un conflicto entre el derecho a la libertad de expresión y el derecho al honor, sentenciando que el monto indemnizatorio era desproporcional en cuanto a llamarlo “asesino nato” debido al contexto de las sátiras que publica diariamente dicha revista sin embargo en cuanto a “tullido” determinó que si se había afectado el derecho al honor del demandante debido a que es una humillación y una expresa falta de respeto.

En el ejemplo de Alexy, llamar tullido al demandante fue una vulneración seria al derecho al honor y el peso concreto en este caso era de $2/4$, por otro lado el llamarlo asesino nato representó una infracción moderada o incluso leve a dicho derecho por lo que el valor no era mayor que 1.

Tal y como se ha mencionado los elementos se le puede dar valor numérico considerando el grado de afectación o satisfacción en concreto y la importancia o peso abstracto de los derechos, para mayor entendimiento del tema mencionado consideramos adjuntar el cuadro hecho por Sossa y el ejemplo que plantea.

FORMULA DEL PESO: VALORES NUMÉRICOS ASIGNADOS A LAS ESCALAS TRIÁDICAS			
VARIABLES	GRADO EXPRESADO EN NÚMEROS		
	Alta	Mediana	Leve
Afectación o satisfacción de los principios en concreto	2^2 (o 4)	2^1 (o 2)	2^0 (o 1)
Importancia o peso de los principios en abstracto	Alta	Mediana	Leve
	2^2 (o 4)	2^1 (o 2)	2^0 (o 1)

Seguridad de las premisas fáticas	Alta	Mediana	Leve
	2^0 (o 1)	2^{-1} (o $1/2$)	2^{-2} (o $1/4$)

Sossa nos plantea el siguiente problema, un diario revela en una de sus publicaciones una foto de un alto funcionario público en una reunión con funcionarios una líder de una mafia, el funcionario señala que se ha vulnerado su derecho a la intimidad y que se está ejercitando de manera desproporcionada la libertad de información por consiguiente no debe divulgarse dicha foto por vulnerar sus derechos fundamentales, aplicando el sub test de ponderación corresponde hallar el peso concreto del derecho fundamental 1 en relación con el derecho fundamental 2 (PesoCP1,2), al respecto Sossa asigna los valores y lo deja de la siguiente manera:

- P1: Es el derecho fundamental 1 que es el derecho a la intimidad, específicamente del funcionario.
- P2: Es el derecho fundamental 2, la libertad de prensa, específicamente el del diario.
- InCP1: Es el grado de intervención en P1, vida privada. Se trata de un bien fundamental de carácter personalísimo sin embargo se trata de un funcionario público por lo tanto su vida privada es menos amplia debido a los asuntos de tan alta relevancia pública que lleva, debido a ello esta vulneración la clasifica como media, dando el valor numérico de 2^1 o sea 2.
- PesoAbsP1: Es el peso abstracto de P1, que es el derecho a la intimidad. Al tratarse de un derecho fundamental del máximo valor le corresponde un alto valor que sería 2^2 , es decir 4.
- SegCP1: Si las imágenes fueran expuestas, se comprometería la intimidad del funcionario. Si se difunden no hay forma de restituir el derecho por lo que se trata de una afectación que sin lugar a dudas va a pasar, por eso de valor 2^0 o sea 1.
- RelCP2: La satisfacción de la libertad de prensa es amplia, debido a que se trata de un asunto del máximo interés para la sociedad. Por lo que la califica como alta, es decir 2^2 , o sea 4.

- **PesoAbsP2:** El peso abstracto de P2, que es la libertad de prensa, es alto al tratarse de un derecho constitucional, que coadyuva al proceso de formación de la voluntad política, y permite la circulación de ideas, el control del poder y la existencia de una opinión pública libre e informada. En tal sentido, le asigna el valor de 2^2 , es decir 4.
- **SegCP2:** Si la información no se difunde entonces se restringe la libertad de prensa. Su afectación es elevada, es por ello que su valor sería de 2^0 o 1.

Por lo que al emplear la formula, quedaría de la siguiente forma:

$$W_{i,j} = \frac{I_i \times W_{I \times R_i}}{I_j \times W_j \times R_j}$$

Para P1:

$$W_{i,j} = \frac{2_1 \times 2_2 \times 2_0}{2_2 \times 2_2 \times 2_0}$$

$$W_{i,j} = \frac{2 \times 4 \times 1}{4 \times 4 \times 1} = \frac{8}{16} = 1/2$$

Una vez hallado el peso en concreto de P1, ahora es turno de hallar el peso de P2 en relación a P1 por lo cual solamente el orden de los valores cambiara de posición.

Para P2:

$$W_{i,j} = \frac{2_2 \times 2_2 \times 2_0}{2_1 \times 2_2 \times 2_0}$$

$$W_{i,j} = \frac{4 \times 4 \times 1}{2 \times 4 \times 1} = \frac{16}{8} = 2$$

Una vez obtenido los resultados, Sossa determina cuál valor es el mayor, si el peso concreto de P1 en relación con P2, prevalece P1; por el contrario, el peso concreto del P2 en relación con el P1, prevalece P2. En el caso concreto, el resultado de **PesoCP1,2** es $1/2$, y el de **PesoCP2,1** es 2; siendo así tenemos que: **Peso CP2,1** > **PesoCP1,2**. Ello quiere decir que prevalecerá la libertad informativa frente al derecho a la intimidad

de una alta autoridad del Estado y por consiguiente, se trata de un ejercicio de la libertad de prensa proporcionado y conforme a la Constitución.

1.4. FORMULACIÓN DEL PROBLEMA

¿Qué derecho fundamental debería prevalecer en la colisión entre la identidad biológica y la intimidad de los donantes de gametos?

1.5. JUSTIFICACIÓN

1.5.1. Viabilidad

La presente investigación es viable debido a que contamos con información desarrollada a nivel doctrinario y jurisprudencial sobre el derecho a la identidad biológica y la intimidad del donante e gametos; por otro lado, contamos con documentos provenientes de fuentes extranjeras que desarrollan ambos derechos fundamentales y dan respuestas diferentes frente al fenómeno jurídico en estudio, lo cual implica que no se ha llegado a establecer un criterio uniforme al respecto y que aún existen posiciones encontradas. Además, se cuentan con los recursos humanos necesarios para efectuar la presente investigación porque contamos con especialistas en derecho constitucional que emitirán su opinión al respecto.

1.5.2. Limitaciones

La limitación que encontramos en la presente investigación es que, si bien tenemos doctrina y jurisprudencia que desarrolla tanto el derecho a la identidad biológica y la intimidad del donante de gametos, esta información es escasa debido a que son temas que recientemente se están tratando. Para superar este problema y desarrollar adecuadamente el presente trabajo de investigación, nos orientaremos a revisar cómo se desarrolla estos derechos y que respuesta se ha dado a este problema a nivel internacional.

Otra restricción que encontramos en cuanto a especialidad a nivel de conocimientos de los constitucionalistas y psicólogos clínica es limitado en cuanto al presente tema de investigación producto de la novedosa y controversial temática de la investigación; no obstante, hemos logrado obtener un buen número de entrevistados que tienen estudios constitucionales y estudios en psicología clínica sobre los cuales nos han brindado una respuesta.

1.5.3. Justificación teórica

Esta investigación se realiza con el fin de lograr una comprensión profunda de la situación jurídica en conflicto: el derecho a la identidad biológica y la intimidad del donante de gametos, y de aportar una respuesta frente a la colisión entre estos dos derechos fundamentales al establecer una posición conciliadora o excluyente entre ambos derechos. Siendo así, nuestras conclusiones generaran reflexión en la comunidad jurídica en torno a esta problemática originada a partir de los avances científicos en técnicas de reproducción asistida.

1.5.4. Justificación práctica

Con la presente investigación se busca determinar el derecho que prevalece a fin de determinar qué derecho prevalecería frente a la colisión de derechos analizada es una situación que en la legislación nacional no tiene solución; este contexto, genera inseguridad tanto al donante de gametos como a la persona nacida de una TERA y que quiere tener conocimiento de su padre (es) genéticos porque en ambos casos se presenta la incertidumbre respecto del primero no se conoce si la información genética utilizada a partir las cesiones de gametos será pasible de ser conocida por el público en general y/o por el nacido de alguna TERA con el uso de dicho material genético con sus consecuentes consecuencias paterno-filiales; y en el segundo si la identidad del donante tiene la posibilidad de ser conocida por el nacido de la aplicación de TERAS en un futuro. Siendo así, obteniendo la respuesta de la investigación efectivamente se modificará ese ambiente de incertidumbre para dar una respuesta sobre la base de la implementación de una normativa.

1.5.5. Relevancia

La presente investigación se realiza porque existe la necesidad de brindar una respuesta a nivel nacional sobre un problema jurídico de tal magnitud como es el de determinar qué derecho prevalecería frente a la colisión entre el derecho a la identidad biológica y la intimidad de los donantes de gametos aportando y beneficiando de esta manera: en primer lugar, a la comunidad jurídica ya que con el presente trabajo se investigación se brinda una respuesta a la controversia que surge para decidir el derecho que debe prevalecer entre los antes mencionado o si existe una posición conciliatoria entre

ambos; en segundo lugar, a todas las personas que donen actualmente o que en un futuro decidan donar sus gametos para la realización de tratamientos de fertilidad ya que se determinará si su identidad se mantendrá bajo anonimato; y en tercer lugar, va a permitir que aquellos que quieran descubrir a sus padres biológicos tengan seguridad de que pueden o no obtener información sobre el donante de gametos.

1.5.6. Contribuciones

Con la presente investigación se busca brindar una posible solución al conflicto que se desarrolla en la comunidad jurídica respectiva a la colisión de derechos: a la intimidad del donante de gametos y el derecho a la identidad biológica, mediante la aplicación del test de ponderación.

1.6. HIPOTESIS

En el conflicto de derechos fundamentales entre el derecho a la intimidad de los donantes de gametos y el derecho a la identidad biológica, debe prevalecer el primer derecho de manera relativa porque de acuerdo con la ponderación de derechos, la protección al derecho anteriormente mencionado permite al donante de gametos evitar futuros problemas filio – parentales que se generarían si se reconoce la primacía del derecho a la identidad biológica.

1.7. OBJETIVOS:

1.7.1 OBJETIVO GENERAL

Determinar qué derecho fundamental debería prevalecer en el conflicto entre la intimidad del donante de gametos y el derecho a la identidad biológica.

1.7.2 OBJETIVOS ESPECÍFICOS

- ✓ Definir el derecho a la identidad biológica, sus dimensiones, su relación en torno a las biotecnologías para las Técnicas de Reproducción Asistida.
- ✓ Definir el derecho a la intimidad del donante de gametos y sus alcances en torno a las biotecnologías para las Técnicas de Reproducción Asistida.
- ✓ Establecer el conflicto de los derechos fundamentales a la intimidad del donante de gametos y el derecho a la identidad biológica, y su tratamiento en el marco de la regulación nacional e internacional.

- ✓ Establecer si el Test de Ponderación es la herramienta adecuada para resolver la controversia entre el derecho a la identidad biológica y el derecho a la intimidad de los donantes de gametos.
- ✓ Analizar la controversia bajo el empleo del test de ponderación de conflictos entre derechos fundamentales a fin de determinar el derecho que prevalece.
- ✓ Determinar los efectos psicológicos que genera tener conocimiento de su identidad biológica.

II. MÉTODO

2.1. DISEÑO DE INVESTIGACIÓN Y TIPO DE INVESTIGACIÓN

DISEÑO: Es una investigación Mixta porque estamos tomando la estructura de una Investigación Cuantitativa y, también, utilizamos los instrumentos propios de una Investigación Cualitativa.

TIPO: Es No Experimental porque no se manipulan las variables; es Transversal porque se toma la información bibliográfica y las entrevistas en un solo momento en el tiempo; es Descriptiva porque describimos la problemática.

2.2. VARIABLES, OPERACIONALIZACIÓN

VARIABLE	DEFINICIÓN CONCEPTUAL	DEFINICIÓN OPERACIONAL	INDICADORES	ESCALA DE MEDICIÓN
VARIABLE I: DERECHO A LA INTIMIDAD	Varsi, E. (2013) afirma que la intimidad genética es aquella facultad con la que cuenta toda persona para mantener su bioautonomía interna para sí mismo y sólo permitir el acceso a dicha información cuando el sujeto lo permita.	Doctrina y revistas científicas	Nacional	Variable de razón
			España	
			Argentina	
		Legislación	Nacional	
			Española	
			Argentina	
		Entrevista	Especialista en Derecho Constitucional	
VARIABLE II: DERECHO A LA IDENTIDAD BIOLÓGICA	Cárdenas, R (2014) afirma <i>“el derecho a la identidad como sustento para que una persona pueda acceder al conocimiento de su origen biológico, el derecho a la determinación de la relación paterno-filial; puede agregarse también la consideración del principio</i>	Doctrina y revista científica	Nacional	Variable de razón
			Reino Unido	
			Suecia	
		Legislación	Nacional	
			Reino Unido	
			Suecia	
		Entrevista	Especialista en Derecho Constitucional	

	<i>del interés superior del niño, el respeto de la dignidad de la persona humana, el derecho a la información, el derecho a la salud y el derecho a la verdad.”</i>			
--	---	--	--	--

2.3. POBLACIÓN Y MUESTRA

Para la realización de la presente investigación se ha tomado una población de 10 personas conformadas por 06 especialistas en derecho constitucional y 04 especialistas en la materia de psicología clínica.

El tipo de muestreo a realizar es no probabilístico porque se han seleccionado a los individuos sobre la base de su especialización; siendo así, la presente muestra no se puede calcular.

2.4. TÉCNICAS E INSTRUMENTOS DE RECOLECCIÓN DE DATOS, VALIDEZ Y CONFIABILIDAD

Las técnicas que hemos considerado relevantes para efectuar la presente investigación son: entrevistas a especialistas en derecho constitucional y especialistas en psicología clínica.

Los instrumentos que serán utilizados para el desarrollo de la presente investigación son: la guía de entrevista y fichas bibliográficas.

2.5. MÉTODOS DE ANÁLISIS DE DATOS

En el presente trabajo se empleará la técnica de la entrevista, por lo que se procederá a realizar las preguntas pertinentes a los expertos que estarán constituidos por abogados especializados en derecho constitucional, con el propósito de obtener mayor información y comprensión sobre la naturaleza, los límites y las características que tienen los derechos fundamentales estudiados, que son la identidad biológica y la intimidad de los donantes de gameto.

Para poder capturar la información que brindada se procedió a grabar las respuestas que dadas por los expertos en la medida que se efectúan las preguntas. Posteriormente se procedió a transcribir y a realizar la codificación de la información para que de esa

manera se pueda agrupar y organizar en temas específicos la información proporcionada, asimismo se realizó los cuadros necesarios para poder entender mejor la información brindada por las entrevistas y por último se discutió los resultados obtenidos por medio de la herramienta empleada en el presente trabajo con el fin de poder concluir con un análisis respecto a la ponderación de derechos, la identidad biológica, la intimidad de los donantes de gametos, sobre qué derecho tendría mayor importancia frente a una colisión entre ambos y sobre los efectos psicológicos que tendría por parte del concebido la toma de conocimiento de su identidad biológica.

2.6. ASPECTOS ÉTICOS

Nuestro trabajo de Investigación está constituido por una base de criterios que aportan un valor que son analizados para desarrollar nuestra investigación, el modelo consta de los siguientes aspectos:

1. **Valor social:** consiste en que toda investigación ostente un valor que esté representado sobre la importancia social y científica. Tiene finalidad de mejorar las condiciones de vida en la sociedad, buscando un bienestar común entre ellos, siendo este valor imprescindible en el desarrollo de la investigación.
2. **Validez científica:** se determina por una investigación con datos confiables y validos que se desarrolla en el estudio, que permite un método vinculado con el problema y el acontecimiento de conflicto, un marco metodológico con fuentes bibliográficas confiables, empleando de un lenguaje asertivo y la participación de los sujetos investigados.
3. **Selección equitativa de los sujetos:** en el desarrollo de la investigación, los sujetos intervinientes participen razonablemente a las diferentes incógnitas científicas y que el resultado beneficie positivamente.
4. **Proporción favorable del riesgo-beneficio:** en el desarrollo de la investigación, se presenta un hecho en el cual el riesgo no exceda y esto no genere una desproporcionalidad, así mismo el beneficio logre maximizar y por lo tanto el riesgo minimice.

5. **Condiciones de diálogo auténtico:** a lo largo de la investigación el dialogo es un elemento fundamental que permitirá una interacción discursiva y tomar decisiones que involucren interés propio.
6. **Evaluación independiente:** la revisión del desarrollo de la investigación, consta de especialistas imparciales que califican sin prejuicios, ni intereses personales que recaigan en los resultados del estudio.
7. **Consentimiento informado:** tiene la finalidad de que las decisiones y las opciones que sean tomados a lo largo de la investigación este respaldado por su autonomía, respeto, y aceptación de los sujetos intervinientes, sobretodo que estén debidamente informados.
8. **Respeto a los sujetos inscritos:** es de importancia el respeto hacia su opinión, interés e información de los sujetos participantes estén bajo las normas de confiabilidad.

III. RESULTADOS

RESULTADO N° 01:

Que responde al objetivo “Definir el derecho a la identidad biológica, sus dimensiones, su relación en torno a las biotecnologías para las Técnicas de Reproducción Asistida”

Respecto a las entrevistas tomadas a los abogados, donde nos dan a conocer sus diferentes perspectivas acerca de la definición del derecho a la identidad biológica, se obtiene lo siguiente:

P1: PARA USTED ¿QUÉ ES DERECHO A LA IDENTIDAD BIOLÓGICA?	
RESPUESTA	IDEA PRINCIPAL
E.1: Es aquel que está referido a la facultad por parte de la persona humana de conocer sus orígenes genéticos con la finalidad de ejercer poder sobre esos orígenes. Así por ejemplo salvaguardar su salud o prevenir enfermedades congénitas o que se puedan transmitir a los descendientes.	1. Conocer sus orígenes biológicos.
E.2: La identidad biológica se relacionan cuando un niño es extramatrimonial o dentro del matrimonio y quiere saben quién es su padre, se deben realizar una prueba de	2. Quiere saber quién es padre haciendo uso de la prueba de ADN.

<p>ADN para identificar a su padre biológico, cuando se quiere su origen.</p>	
<p>E.3: Es uno de los componentes del derecho a la identidad, y constituye un aspecto esencial de la persona humana. Está orientado a los atributos de naturaleza sanguínea y genética.</p>	<p>3. El derecho a la identidad biológica es uno de los componentes del derecho a la identidad.</p> <p>4. Es un aspecto esencial de la persona.</p>
<p>E.4: Es un derecho fundamental implícito que responde al reconocimiento estatal sobre los vínculos familiares.</p>	<p>5. Derecho fundamental.</p> <p>6. Constituye el reconocimiento estatal de vínculos familiares.</p>
<p>E.5: Ahora en el tema del derecho a la identidad biológica por Teras si bien es cierto el concebido es sujeto de derechos y para efectos patrimoniales también hay que partir de la premisa de la persona humana Entonces como toda persona el derecho a la identidad es un atributo de la personalidad y forma parte del conjunto derechos de la dignidad humana es decir como es un derecho natural implica tener un derecho al nombre, conocer a sus padres entonces este derecho a la identidad permite la individualización del individuo por ende está sujeto debe conocer a sus padres y también a su familia y son derechos que hoy en día están contemplados en la convención Interamericana de los derechos del niño entonces en la misma forma hay que aplicar estos derechos.</p>	<p>7. Atributo de la personalidad.</p> <p>8. La identidad biológica en un Derecho natural.</p> <p>9. Permite la individualización del individuo.</p> <p>10. Convención Interamericana de los derechos del niño.</p>

<p>E.6: Es un derecho reconocido constitucionalmente que pertenece a la parte subjetiva de cada ser humano. Es la parte más íntima, por eso el derecho constitucional lo protege en el segundo articulado en los incisos uno y cuatro, por lo tanto, para mi es el derecho más importante del ser humano.</p>	<p>11. Derecho Constitucional 12. Parte Subjetiva De La Persona 13. Art. 2, inc 1 y 4.</p>
---	---

Respecto a lo analizado de las entrevistas, el derecho a la identidad biológica es la facultad que tiene la persona de conocer sus orígenes genéticos (E.1), siendo también un componente del derecho a la identidad (E.2), por lo que es un derecho fundamental implícito que responde al reconocimiento estatal sobre los vínculos familiares (E.3), y forma parte del atributo de la personalidad (E.4) y forma parte del conjunto derechos de la dignidad humana (E.5).

Respecto a lo recolectado en la presente investigación se logró determinar gracias a las fuentes biográficas, que el derecho a la identidad biológica, es un derecho fundamental que concierne una serie de información biológica que permite al sujeto identificarse en la sociedad, es de carácter permanente, cuyos *rasgos* únicos e irrepetibles permite la individualización de las personas, también surge de la necesidad y la capacidad descubrir los orígenes sociales, culturales, familiares y biológicos.

Que el derecho a la identidad posee dimensiones, tales como la estática y la dinámica; en primer lugar se determina por ser perpetúa e inmutable en el tiempo, cada individuo posee una serie de signos que forman a la persona, su imagen, rasgos físicos, rasgo biológicos, documento de identidad, sexo, filiación, herencia genética, nacionalidad; en segundo lugar, se caracteriza por variar en el tiempo, establecido por un conjunto de atributos y característica que distinguen a las personas en la sociedad, siendo los valores morales, creencia religiosa, ideología política, proceso cognitivo, título profesional, cultura.

La relación del derecho a la identidad biológica con las técnicas de reproducción asistida; se debe a los grandes avances y descubrimientos científicos en el marco de la reproducción humana, lograron las primeras luces de nacimiento bajo el empleo de las técnicas de reproducción asistida, ha permitido que muchas familias puedan enfrentar los problemas de la infertilidad sin medir las consecuencias, donde los derechos humanos se han hecho presente para salvaguardar la dignidad humana y su identidad biológica de los nacidos.

RESULTADO N° 02

Que responde al objetivo “Definir el derecho a la intimidad del donante de gametos y su evolución en torno a las biotecnologías para las TERAS”

P.2: ¿QUÉ ES EL DERECHO A LA INTIMIDAD DE LOS DONANTES DE GAMETO?	
E.1: Aquel por el cual los donantes de gametos, tienen el derecho de proteger su información y privacidad hacia terceros.	1. Derecho de proteger su información y privacidad.
E.2: Es básicamente se refiere en la reproducción asistida por donantes con fines altruista esto es realizada anónimamente, donde se proteja su información, ya que desde un principio opto por tomarse esta medida por ambas partes.	2. Los donantes se encuentran anónimos. 3. Proteja su información.
E.3: Este Derecho consiste en la protección cautela de la identidad de personas que voluntariamente han acudido a efectuar una donación de material genético. El principal argumento que respalda a este derecho es – precisamente – el fomento de mayor cantidad de donantes a fin de institucionalizar estas prácticas médicas así como evitar la posterior filiación de los nacidos.	4. Protección de la identidad de los donantes. 5. El fin es institucionalizar estas prácticas médicas. 6. Se evita la filiación de los nacidos.
E.4: Es una regla de naturaleza prohibitiva, a razón de que el esquema de los donantes por su naturaleza es el no reconocimiento o individualización. Esto es, se salvaguarda el derecho a la intimidad de toda persona que dona por el solo hecho del propio mecanismo social de la donación de gametos, por lo que la prohibición estaría justificada.	7. Regla de naturaleza prohibitiva. 8. Su naturaleza es el no reconocimiento. 9. Se salvaguarda el derecho por un mecanismo social, por el cual la prohibición estaría justificado.
E.5: Vamos por el más fácil que ese sería el derecho a la intimidad de los gametos entonces en el tema del derecho a la intimidad hay que partir del derecho básico de toda	10. Excluir a otras personas. 11. Mantenga la reserva a la protección.

<p>persona donde hay que tenerlo en cuenta cómo la protección de todo ámbito privado es decir descuida los terceros del conocimiento de tu vida privada entonces aplicado a este caso en concreto sería excluir a otras personas de que se entere que usted está haciendo disposición de esos gametos entonces esos son digamos los alcances en torno a la protección del derecho a la intimidad y los gametos es decir que a otras personas No se enteren y se mantenga la reserva a la protección al derecho a la intimidad respecto de los gametos.</p>	
<p>E.6: En lo personal no considero a la donación de gametos como un derecho porque tergiversa lo que es el derecho a la intimidad en sí por lo tanto es “derecho” no se encuentra dentro del marco de protección del derecho a la intimidad debido a que desde mi punto de vista con la donación de gametos permite la comercialización la vida.</p>	<p>12. No considero a la donación de gametos como un derecho.</p> <p>13. No se encuentra dentro del marco de protección del derecho a la intimidad.</p> <p>14. Donación de gametos permite la comercialización la vida.</p>

Acoplando la información obtenida de la bibliografía analizada y de las entrevistas realizadas, tal y como se puede observar más abajo en el cuadro de categorías, se tiene que el derecho a la intimidad es un derecho fundamental que garantiza la protección de información determinada (esfera privada) de la persona, para efectuar dicha garantía proyectiva se faculta al ser humano a excluir a terceros del conocimiento de una información determinada; es así que, se establecen los límites a la información que se puede brindar respecto de una determinada persona.

Sin embargo, con el nacimiento de las TERAS como un medio para brindar apoyo en la procreación humana y bajo el contexto de empleo de gametos tanto femeninos como masculinos donados con el fin de aplicar dichas técnicas, a la fecha se prevé la probabilidad de que el derecho a la intimidad incluya la protección de la información relativa a la identidad del cedente de gametos.

Ahora, hablamos de una probabilidad porque autores como Fiallos o Allen consideran que el derecho a la intimidad puede llegar a condicionarse o limitarse bajo la protección de aspectos como: la salud, la moral y otros derechos relativos a las personas nacidas producto de donaciones de gametos, esto es, su derecho a la identidad biológica.

RESULTADO N° 03

Que responde al objetivo *“Establecer el conflicto de los derechos fundamentales a la intimidad del donante de gametos y el derecho a la identidad biológica, y su tratamiento en el marco de la regulación nacional e internacional”*

En el conflicto de los derechos fundamentales de la identidad biológica y la intimidad de los donantes de gametos, se genera por la necesidad de salvaguardar un derecho frente al otro, sin embargo ambos intereses son de importante valor para protección de la dignidad del ser humano desde su esfera más íntima hasta sus relaciones interpersonales; es de esta manera su existencia, surge hace muchas décadas, cuando las parejas no lograban la concepción de manera natural, tiempo después llegaría un logro científico que se insertaría en muchas clínicas como tratamientos de fertilidad, al pasar el tiempo y el empleo discriminado, surgiría consecuencias que afectaría a los miles de personas nacidas bajo este procedimiento de manera paralela también el donador de gametos (tercero).

Referente a la normativa de ambos derechos en nuestro país, tipificado en el artículo 2 de la Constitución Política del Perú de 1993, inc. 1 se refiere: *“Toda persona tiene derecho: a la vida, a su identidad, a su integridad, moral, psíquica y física y a su libre desarrollo y bienestar.”*- refiriéndose al derecho a la identidad por lo tanto, también al derecho a la identidad biológica y en el inciso 7 *“Al honor y a la buena reputación, a la intimidad personal y familiar así como a la voz y a la imagen propias”*; de otro lado; Ley de Salud Artículo 7, solo hace referencia al derecho a recurrir al tratamiento de su infertilidad, así como a procrear mediante el uso de técnicas de reproducción asistida, no existe otra norma que regule y/o formalice estos tratamientos, que merecen un apartado en la Ley. Así mismo, muchas clínicas se sujetan bajo el contrato de anonimato para llevar al cabo estos procedimientos, garantizar al donador la privación de sus datos personales. A nivel internacional se encuentran indicios de garantías de ambos derechos, tales como, Suecia en su Constitución de 1999 es el único texto que reconoce constitucionalmente la legislación sobre las técnicas de reproducción asistida, garantizar sus principios de acceso de datos

genealógicos- Ley sobre Inseminación de 1984, que expresa: *“hijos naturales de una fecundación in vitro heteróloga, cuando llegan a la edad de 18 años, tienen derecho a conocer el nombre del padre”*, siendo reemplazada por Ley sobre integridad del año 2006 manteniendo el mismo sentido. Mientras tanto en Reino Unido tomo una posición de protección al anonimato del donante, después surgió un cambio hacia el derecho a la identidad, que dio origen gracias a English Hight Court (Suprema Corte Inglesa) en el caso *Rose vs Scretary for Health and Human Fertilization and Embriology Authority* en el año 2004, se modificar la normativa de Reino Unido respecto a Human Fertilization and Embryology Act de 1990, con lo que se posibilitó que los nacidos de donantes de gametos obtengan la información del donante como es: nombres, apellidos, dirección, raza, etc., llegando a la edad de 16 años o mayor. En España, cuenta con una legislación específica, la Ley 14/2006, en el Artículo 5.1 menciona que la donación de gametos, es un contrato gratuito, formal y confidencial concertado entre el donante y el centro autorizado, sobre todo anónimo y garantizar la confidencialidad de sus datos de identidad en el bancos de gametos, sin embargo con la Sentencia N° 116/1999 del Tribunal Constitucional Español que resuelve el recurso de inconstitucionalidad exhibido contra la Ley N° 35/1988 (Art. 5.5.), en su Fundamento N° 15, se menciona lo siguiente en su apartado tercero que el anonimato del cedente de gametos no implica una imposibilidad absoluta de tener acceso a su identidad. Finalmente, en Argentina en Código Civil y Comercial de la Nación en el Art. 563 de la Ley N° 26.994, si bien no se cuenta con una legislación especial de las TERAS ni se hace mención del donante anónimo, en el Artículo 564, se hace referencia que las personas nacidas a través de las técnicas de reproducción humana asistida, puede, revelarse la identidad del donante, por razones debidamente fundadas, evaluadas por la autoridad judicial por el procedimiento más breve que prevea la ley local.

RESULTADO N° 04

Que responde al objetivo *Establecer si el Test de Ponderación es la herramienta adecuada para resolver la controversia entre el derecho a la identidad biológica y el derecho a la intimidad de los donantes de gametos.*

P.4: ¿CONSIDERA QUE EL TEST DE PONDERACIÓN ES EL ADECUADO PARA RESOLVER ESTE CONFLICTO?

E.1: Considero que sí, debe emplearse el test de ponderación, porque obteniendo los resultados se conseguirá la protección del derecho a la identidad biológica que funcionará siempre que existan razones suficientes para que se haga efectivo frente a terceros. Esa será la condición para su existencia.

1. Sí, debe emplearse el test de ponderación.
2. Con los resultados de la aplicación del test se conseguirá la protección del derecho.
3. Deben existir razones suficientes para su efectividad.

E.2: Considero que debe aplicarse el test de ponderación de la siguiente manera: La medida es idónea ya que se debe proteger y respetar la identidad de los donantes de gametos que son los fines altruistas para una reproducción asistida. Siendo también necesaria, por cual el niño que tiene derecho de saber quién es su padre. Finalmente proporcional, debe prevalecer el derecho a la identidad.

4. Debe aplicarse el test de ponderación.
5. Es idónea ya que se protege el derecho fundamental.
6. El niño tiene derecho de saber quién es su padre.
7. Es proporcional prevalece el derecho a la identidad.

E.3: Considero que debe aplicarse el test de ponderación, porque hablamos del conflicto de dos derechos fundamentales que están amparados por la constitución, siendo que uno de ellos vulnera al otro.

8. Debe aplicarse el test de ponderación.
9. Se produce un conflicto de dos derechos fundamentales.
10. Uno de ellos vulnera al otro.

E.4: Considero que no debe aplicarse el test de ponderación, porque la medida de exhibir o dar a conocer el nombre del donador por el derecho a la identidad biológica es una medida que no es idónea, en tanto que

11. No debe aplicarse el test de proporcionalidad.

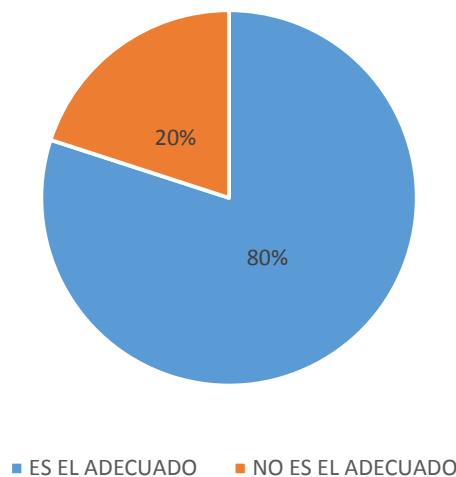
<p>no permitiría satisfacer la necesidad aquellas personas que acceder a dichos servicios por cuestiones de salud. La medida resulta no necesaria, puesto que no se repara en las diversas consecuencias sociales y jurídicas. La medida resulta no proporcional en estricto puesto que frente al hecho de la necesidad o querer justificado de saber el padre biológico, no resulta ecuánime frente a la intimidad como derecho informado y protegido por la Constitución.</p>	<p>12. Es una medida que no es idónea en tanto no permitiría satisfacer la necesidad, resulta no necesaria, no proporcional</p>
<p>E.5: Acá estamos en un conflicto que se puede resolver por el test de ponderación porque estamos ante 2 derechos: uno el derecho a la identidad del niño o el adolescente desea conocer su origen Y en el otro lado esta ley de la intimidad del donante que simplemente no quiere brindar datos de su aporte genético. Entonces cuando colisionan ambos derechos entonces se realiza esa ponderación si es necesario si es útil pertinente y si es proporcional el derecho entonces haciendo una ponderación vemos que el derecho a la identidad tiene una preferencia respecto del derecho a la intimidad Entonces es factible que el niño o adolescente pueda conocer su origen salvo que el donante se oponga invoca su reserva o algún aspecto contractual que puede haber generado.</p>	<p>13. Conflicto que se puede resolver por el test de ponderación.</p> <p>14. Derecho a la identidad tiene una preferencia respecto del derecho a la intimidad.</p>
<p>E.6: Considero que la ponderación no es el más adecuado para resolver este problema debido a que se está ante un aparente conflicto de derechos fundamentales porque el derecho a la intimidad de los donantes de gametos considero que no es un derecho en si debido a que no está dentro del área de protección del derecho de la intimidad. No obstante, si hubiera un conflicto, considero que la propuesta que ustedes hacen respecto de que prevalezca el anonimato del cedente de gametos no es idóneo porque</p>	<p>15. No es el más adecuado porque se está ante un aparente conflicto de derechos fundamentales</p> <p>16. No es idóneo debido a que el derecho a la identidad es un derecho intrínseco.</p> <p>17. El derecho a la identidad no debería ser</p>

el derecho a la identidad es un derecho intrínseco del ser humano y, por tanto, no es derecho que debería ser condicionado bajo la base de la comercialización en este caso de información que forma parte esencial del desarrollo de la persona como lo es su identidad y el fin de la Constitución que es la protección de la dignidad.

condicionado a la comercialización.

18. Fin de la Constitución que es la protección de la dignidad.

EL TEST DE PONDERACIÓN ES EL MAS ADECUADA PARA RESOLVER EL PRESENTE CONFLICTO



Tal y como se ha podido observar, se está ante un conflicto entre dos derechos fundamentales que sería: el derecho a la identidad biológica y el derecho a la intimidad de los donantes de gametos es así que se considera que debido al problema que vendría a ser una colisión entre derechos fundamentales, este conflicto se puede resolver por el test de ponderación (E3) debido a que esta técnica es idónea debido a que a través de los resultados de la aplicación del test se conseguirá la protección del derecho (E1), la herramienta más adecuada para resolver este tipo de controversias es el test de ponderación de derechos debido a que ambos derechos se encuentran dentro de su marco de protección y por lo tanto se está ante un verdadero conflicto y no uno aparente, también por el hecho de que son derechos fundamentales y por lo tanto no existe una jerarquización entre ellos. El test de ponderación es una técnica que sirva para la resolución de contingencias entre derechos fundamentales denominadas también principios, esta técnica evalúa cada uno los principios involucrados en el caso concreto a analizar haciendo que cada principio despliegue su máxima eficacia

con la finalidad de concluir que derecho debe prevalecer, esta técnica consta de tres sub test que vienen a ser: La idoneidad que sirve para determinar si una medida es idónea o no, la necesidad que establece que medida debe emplearse que sea menos gravosa para un derecho fundamental y por último la proporcionalidad en sentido estricto en el cual se le asigna grados de satisfacción al derecho y valores numéricos a fin de emplear una fórmula que servirá para resolver el problema. Es por ello que de la información recolectada a partir de las entrevistas a especialistas en derecho constitucional el 80% de los entrevistados determina que esta herramienta de resolución de controversias entre derechos fundamentales es la más indicada para el presente caso.

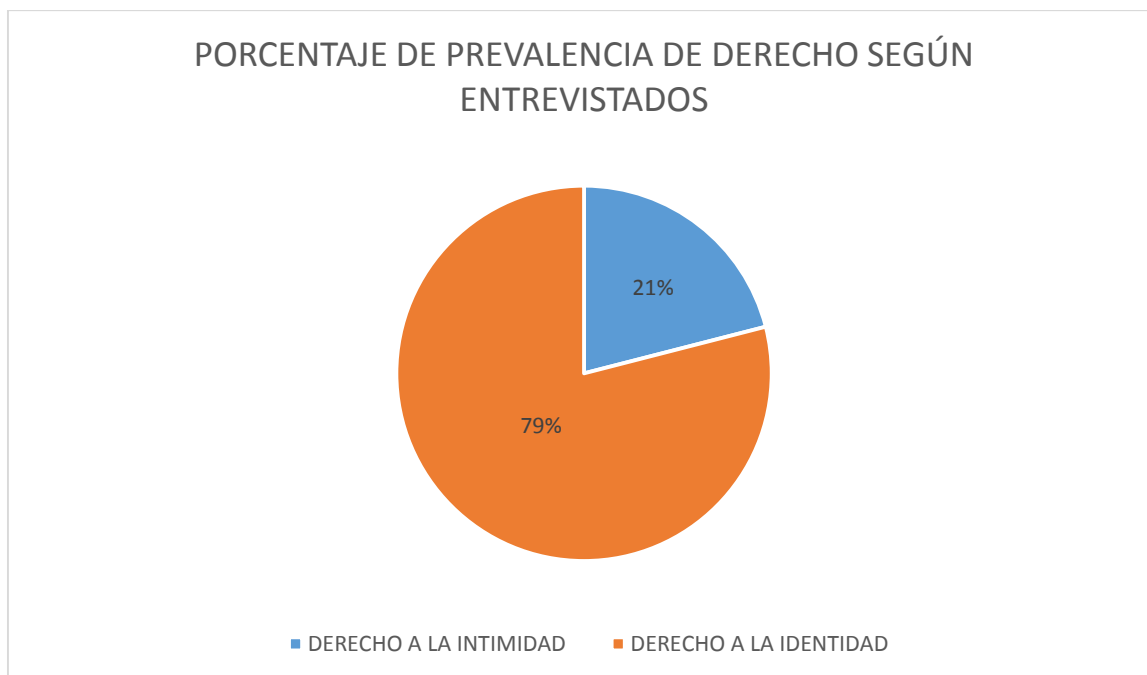
RESULTADO N° 05

Que responde al objetivo: *Analizar la controversia bajo el empleo del test de ponderación de conflictos entre derechos fundamentales a fin de determinar el derecho que prevalece.*

P.3: FRENTE A UNA POSIBLE COLISIÓN ENTRE LOS DERECHOS ANTES MENCIONADOS ¿QUE DERECHO CONSIDERA USTED, DEBE PREVALECER?	
E.1: Debe prevalecer evidentemente el derecho a la identidad biológica siempre que haya fundamento para ello y cuando existan graves razones debidamente probadas para que se haga efectivo frente a terceros.	1. Prevalecer el derecho a la identidad biológica siempre que haya fundamento para ello
E.2: Para mi prevalece el derecho a la identidad, ya que está amparado por el principio del interés superior del niño.	2. Prevalece el derecho a la identidad. 3. Amparado por el principio superior del niño.
E.3: El derecho a la identidad biológica prevalece, ya que, desde el Derecho Comparado, se ha colegido que, en países donde se encuentra regulado este derecho, la concurrencia de donantes no ha disminuido así como, una adecuada regulación, no generaría obligaciones patrimoniales o extra patrimoniales derivada de este acto.	4. El Derecho a la identidad biológica prevalece. 5. En países donde se ha regulado, no ha disminuido las donaciones y no ha generado obligaciones

	patrimoniales o extramatrimoniales.
E.4: El derecho a la intimidad debe prevalecer por razones sociales (necesidad de donantes), económicas y culturales.	6. Derecho a la intimidad debe prevalecer por razones sociales.
E.5: Considero que es necesario que prevalezca el derecho a la identidad y hoy en día la tendencia es eso. El código civil menciona que debe tener derechos patrimoniales a condición de que nazca puede tener derechos patrimoniales o condición de que nazca vivo Entonces ese nacimiento le va a determinar de que ese niño recién tenga ese derecho de poder conocer su identidad. Mientras que no exista unión espermatozoide y óvulo forma parte de libre disposición de la persona es decir una persona eyacula tiene sus espermatozoides si quiere lo puede dejar por el banco si quiere lo puede tirar por el wáter entonces ahí no hay una formación de vida entonces no hay todavía un conflicto entre tu derecho a la identidad con la intimidad entonces para que exista el conflicto con el derecho a la intimidad este niño tiene que nacer formarse entonces desde ahí ya podemos generar que hay un tema de conflicto de intereses. Ahora cuando hay colisión de estos derechos podemos ver que el derecho a la identidad tiene digamos una mayor jerarquía que el derecho a la intimidad Pues aquí hay una preferencia. El derecho a la intimidad es un derecho de protección frente al conocimiento de los terceros. Ahora el derecho a la identidad biológica es un atributo de la personalidad que es irrenunciable en cambio en el derecho a la protección de la intimidad ese derecho es renunciable porque puede permitir que otras personas lo conozcan entonces en el primer caso vemos	7. Prevalezca el derecho a la identidad. 8. Hay conflicto de intereses. 9. Derecho a la identidad tiene mayor jerarquía. 10. Es atributo de la personalidad. 11. La identidad biológica es irrenunciable. 12. La intimidad es renunciable. 13. Protección especial al niño. 14. Interés superior del niño. 15. Principio protector.

<p>que es irrenunciable ese derecho Y en el otro es de libre disposición puedo empezar a y aplicamos una pequeña diferencia.</p> <p>Entonces ahí sí hay que estimar una ponderación a través del test de proporcionalidad qué derecho debería primar o se le debería otorgar mayor relevancia entonces el derecho a la identidad en este caso por la protección en especial al niño o al adolescente radica en que pueda conocer su identidad biológica.</p> <p>Ahora, no hay que perder la noción de que en el derecho a la identidad estamos hablando de un niño entonces la convención derechos del niño ha establecido el interés superior del niño y entonces el niño tiene por el principio protector el estado lo protege Y no sólo eso sino que le da prevalencia sobre otros derechos Como es el caso del adulto que de información y ahí radica un poco la jerarquía para poder distinguir y establecer el límite que me has planteado.</p>	
<p>E.6: El derecho a la identidad debe primar, porque no es algo cambiable debido a que viene en los genes, esta intrínseco en las personas, la identidad no se pierde.</p>	<p>16. Prima el Derecho A La Identidad.</p> <p>17. El derecho a la identidad no es Cambiable.</p> <p>18. El derecho a la identidad es Intrínseco.</p>



Según lo recolectado por medio de la entrevista realizada a los especialistas en materia constitucional determinan que ante el conflicto entre los derechos fundamentales consistentes en derecho a la intimidad de los donantes de gametos y el derecho a la identidad biológica; el 79% de los entrevistados establecen que el derecho a la identidad debe de prevalecer y el 21% determina que el derecho a la intimidad es el que debe prevalecer. Por lo tanto la mayoría de los especialistas entrevistados determinan que el derecho a la identidad debe primar sobre el derecho a la intimidad de los donantes de gametos y esto se debe, y también lo ampara la doctrina y la jurisprudencia, a que el derecho a la identidad biológica tiene la dimensión estática y por consiguiente intrínseca a la persona, además forma parte del desarrollo de la persona es necesario por lo que es una parte del derecho a la dignidad, cabe mencionar que los niños son considerados grupos vulnerables y asimismo están protegidos por un principio fundamental que es el principio superior del niño, es por ello que el derecho a la identidad biológica del niño nacido producto de las TERAS, prima sobre el derecho a la intimidad de los donantes de gameto.

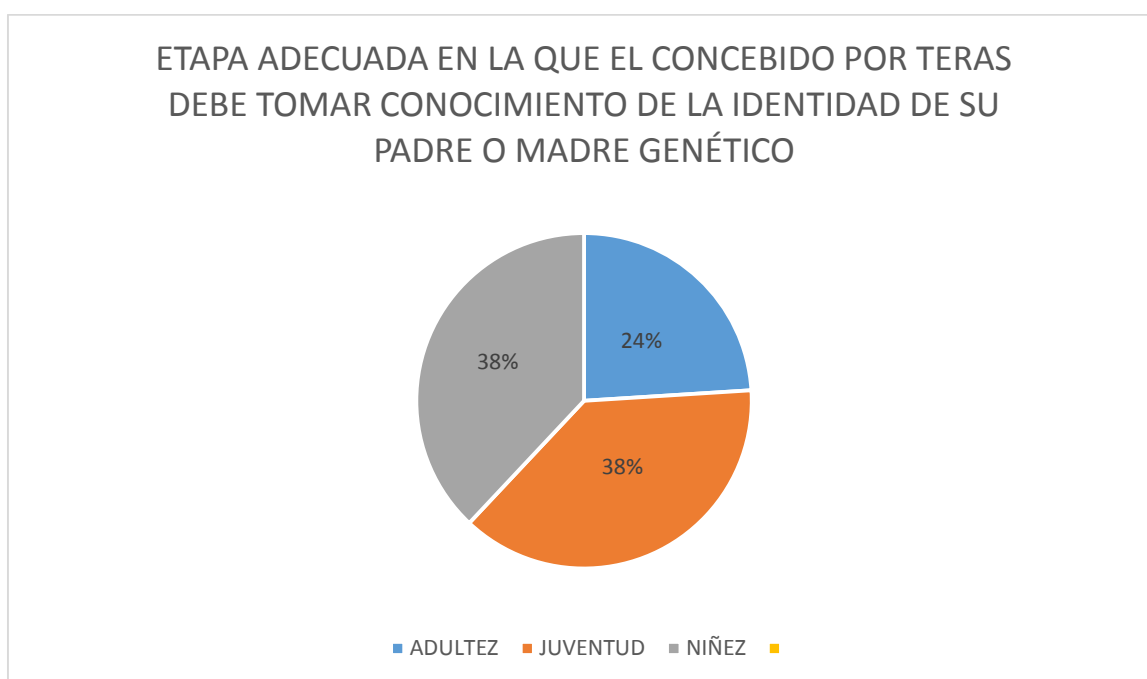
TABLA DE ESPECIALISTAN EN DERECHO CONSTITUCIONAL	
SUB CATEGORÍA	CATEGORIA
1-2-51	NECESIDAD DE CONOCIMIENTO
3	
9	

40-69	PRINCIPIO DE INTERÉS SUPERIOR DEL SUPERIOR DEL NIÑO
30-41-42	
10	
4-5-7-12-37	DERECHO A LA IDENTIDAD BIOLOGÍCA COMO DERECHO FUNDAMENTAL
38-44	
6-11-13-63	
8-45	
14-16-17-22-24	DERECHO A LA INTIMIDAD COMO MECANISMO DE PROTECCIÓN DE LA IDENTIDAD DEL DONANTE DE GAMETOS
20-21-23	
19	CONSECUENCIAS DEL ANONIMATO DE LA DONACIÓN DE GAMETOS
18	
27-62	
15-32	DEBE PREVALECER EL DERECHO A LA INTIMIDAD
33	
28-29-31-34-36-43-52-59	DEBE PREVALECER EL DERECHO A LA IDENTIDAD
39	
25-26	
35-54-55	EXISTE UN CONFLICTO DE DERECHOS
46-49-53-58	DEBE EMPLEARSE EL TEST DE PONDERACIÓN
47-75	
48-50	
56-60	NO DEBE APLICARSE EL TEST DE PONDERACIÓN
57-61	PREVALENCIA DE DERECHO A LA IDENTIDAD NO ES IDONEO
71-74	FORMAS DE REGULAR LA PROBLEMÁTICA
76	
64	
67	

68	LEGISLACIÓN ACTUAL INSUFICIENTE
72-70	INFORMACIÓN DE ACCESO RESTRINGIDO SOBRE EL CEDENTE DE GAMETOS
73-65	
66	

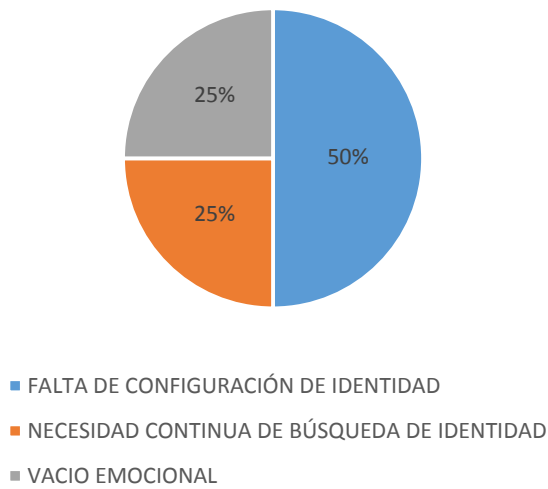
RESULTADO N° 06

Que responde al objetivo *Determinar los efectos psicológicos que genera tener conocimiento de su identidad biológica.*



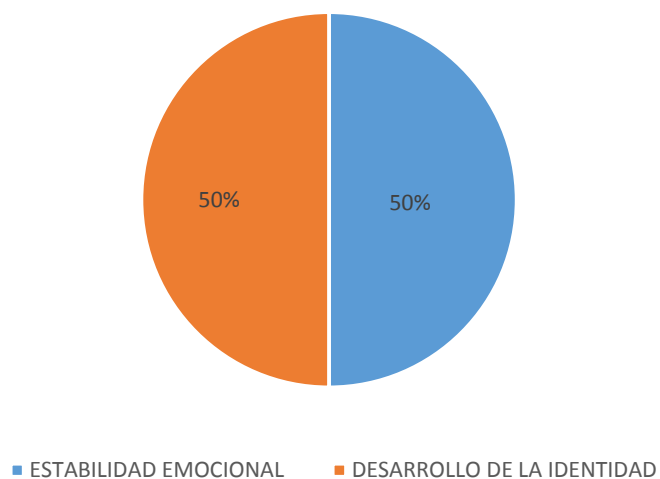
De conformidad con la información recolectada gracias a las entrevistas efectuadas a los psicólogos se puede determinar que el 38% de los entrevistados considera que la juventud es la etapa adecuada para informar al concebido sobre la identidad de su padre o madre, el otro 38% considera que es la niñez y por último el 24% considera que es la adultez.

EFFECTOS PSICOLOGICOS NEGATIVOS DE NO COMUNICAR LA IDENTIDAD DE SU MADRE O PADRE GÉNÉTICO



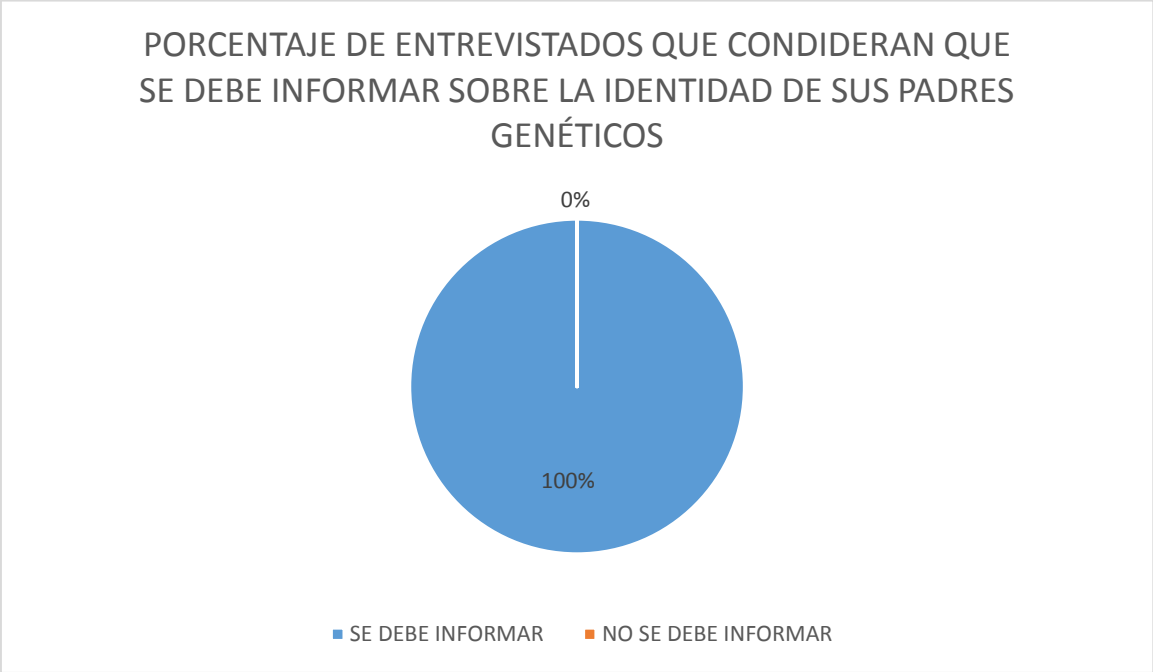
De la entrevista realizada a los psicólogos se puede determinar que el 50% de los entrevistados considera que la falta de configuración de identidad vendría a ser el efecto negativo de no comunicar al concebido sobre la identidad de su madre o padre genético, el 25% considera que es el vacío emocional y el otro 25% considera que es la necesidad continua de identidad.

EFFECTOS PSICOLOGICOS POSITIVOS DE COMUNICAR LA IDENTIDAD DE SU PADRE O MADRE GENÉTICO

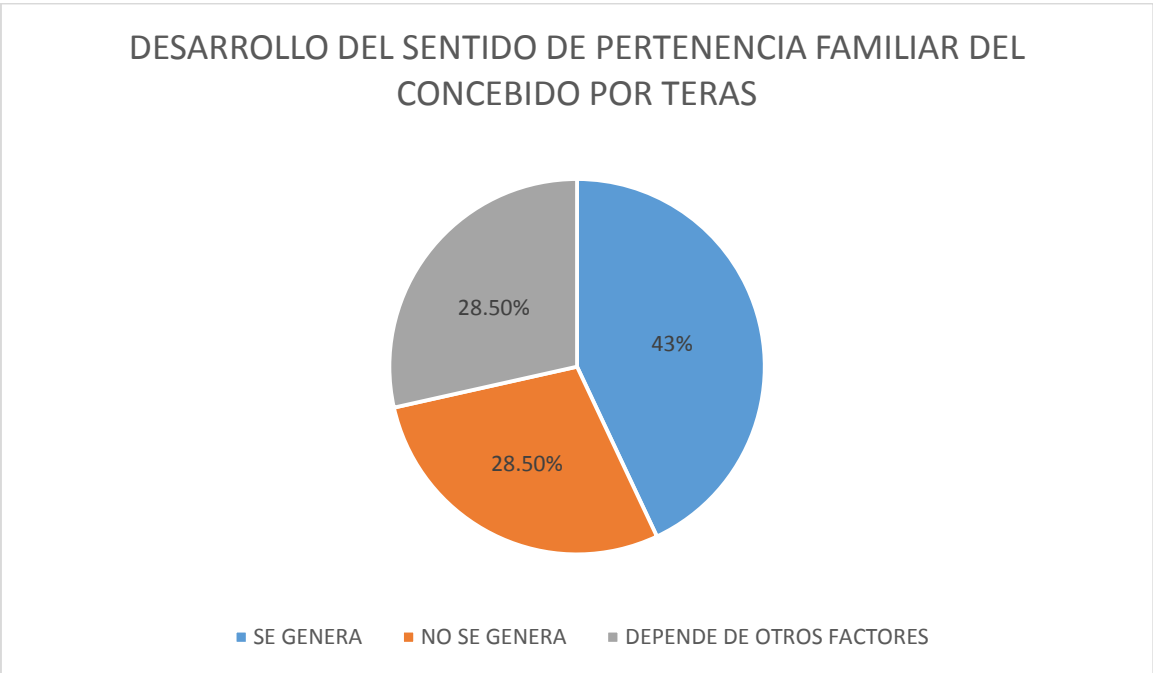


De la entrevista realizada a los psicólogos se puede determinar que el 50% de los entrevistados considera que el desarrollo de la identidad sería el efecto positivo que traería

al concebido el comunicarle sobre su identidad de su padre o madre genético, el otro 50% considera que es la estabilidad emocional



Conforme a la información recolectada debido a las entrevistas realizadas a los psicólogos, el 100% considera que se le debe de informar al concebido sobre la identidad de sus padres genéticos.



Por último, respecto al desarrollo del sentido de pertenencia familiar por parte del concebido, el 43% de los entrevistados considera que, si se genera el sentido de pertenencia familiar, el 28.50% considera que no se genera y por último el 28.50% considera del desarrollo del sentido de pertenencia familiar depende de otros factores ajenos al concebido.

IV. DISCUSIÓN DE RESULTADOS

Discusión N° 01

El derecho a la identidad biológica, después del estudio que se realizó y en concordancia a lo mencionado por los entrevistados (P.1.); es un derecho fundamental que tiene como facultad el conocimiento de sus orígenes biológicos, permitiendo que se logre desarrollar individualmente y colectivamente dentro de la sociedad, forma parte esencial del ser humano y el respeto hacia su dignidad; por otro lado, también posee *rasgos* únicos e irrepetibles, desde otra esfera surge de la necesidad y la capacidad descubrir los orígenes sociales, culturales, familiares y biológicos. Además, la identidad está constituido por dos dimensiones, estando así el derecho a la identidad biológica en la dimensión estática, se caracteriza por mantenerse en el tiempo, como por ejemplo la imagen, los rasgos biológicos, entre otros; y la otra dimensión es la dinámica, que se caracteriza por variar en el tiempo, no necesariamente se mantiene, como por ejemplo: los valores morales, creencia religiosa, ideología política, proceso cognitivo; se va adquiriendo a lo largo de la vida y forma parte de uno mismo. Respeto a la relación entre el derecho a la identidad biológica con las técnicas de reproducción asistida; surge posteriormente cuando la persona nacida por las TERAS, toma conocimiento de su concepción y quiere saber quién es su padre biológico y/o en casos donde peligre la vida del concebido, es necesario revelar la información y sus datos del donante de gametos.

Discusión N° 02

El derecho a la intimidad, luego de toda la información recolectada se define efectivamente como mencionan la mayoría de entrevistados (P.2.) es un derecho con el cual se busca proteger la información respecto de terceras personas, esto es, extraños al evento que originaron los datos que uno quiere excluir del conocimiento público; además, del análisis de la bibliografía se tiene que el derecho a la intimidad encuentra sus límites en la protección de otros derechos como se ha reconocido en

otros países: el derecho a la identidad de las personas nacidas producto de donaciones de gametos. Respecto a la evolución del derecho a la intimidad en torno a los TERAS, se tiene que inicialmente diversos países legislaron a favor de mantener el anonimato de los cedentes de gametos y en ese sentido se pronunciaron algunos juristas quienes consideraron la probabilidad de que el derecho a la intimidad incluya el mantener información identificadora del donante de gametos bajo la condición de anonimato; no obstante, dicha inclinación ha ido cambiando a lo largo de los años sobre la base del derecho a la identidad biológica de la persona por ejemplo: en Reino Unido.

Discusión N° 03

El conflicto de derechos fundamentales: identidad biológica y a la intimidad de los donantes de gametos, conlleva a la necesidad de salvaguardar un derecho frente al otro, de un lado se desea revelar los datos identificatorios del donante de gametos, por el otro la parte pretende que se mantenga en reserva sus datos; de esta manera, se logra identificar las dos posturas. Respecto a la normativa nacional, se tiene que ambos derechos guardan una relación con lo estipulado en la Constitución Política del Perú (art.2 inciso 1 y 7) y el principio superior del niño (derecho a la identidad biológica) el cual se basa en brindarle prioridad al niño frente a terceros que vulneren sus derechos siendo que es un deber fundamental del Estado protegerlos según el Art. 4 de la Constitución Política del Perú de 1993, también es un indicador al momento de ponderar una decisión en el que una de las partes en conflicto sea un menor; contamos también con la Ley General de Salud la cual en su Art. 7 se pronuncia acerca de las Técnicas de Reproducción Asistida, respecto a nuestra problemática no realiza ningún aporte porque solo se pronuncia mencionando que se permiten las TERAS siempre y cuando la condición de madre genética y de madre gestante sea la misma, siendo interpretado que la identidad de la madre sea una sola; cabe mencionar que, existe un proyecto de Ley N° 1722/2012-CR, un punto resaltante en su Art 5, inciso 5, la donación será anónima, garantizando así la confidencialidad de la identidad del donante, existiendo situaciones excepcionales, su identidad en peligro de vida o salud del nacido por TERAS; por otro lado, tenemos que a nivel nacional existen diversos pronunciamientos en distintas materias en las cuales se fundamenta a favor del derecho a la identidad y el principio de interés superior del niño Casación No. 2726-2012-Del Santa, la STC Exp. No. 0550-2008-PA/TC, la Sala de Derecho

Constitucional y Social Permanente del Expediente: 006076-2018, la Casación 950-2016 (Arequipa).

Discusión N° 04

En el derecho comparado se analizó la normativa de 4 países que protegen cada uno de los derechos en controversia; de la información recabada se tiene que en Suecia, comenzando desde su Constitución de 1999, reconoce la legislación de las TERAS, mediante su Ley sobre integridad del año 2006, reconoce el derecho al acceso de los datos del donador de gametos a los 18 años; de la misma forma, Reino Unido, cambio su postura del anonimato, hacia revelar la identidad del donador de gametos llegando a la edad de 16 años o mayor, a consecuencia del caso *Rose vs Secretary for Health and Human Fertilization and Embryology Authority* (2004) por la English High Court (Suprema Corte Inglesa) modificándose el Human Fertilization and Embryology Act de 1990. Ello nos permite colegir que, ambos países europeos tienen una aceptación total del conocimiento de los datos identificatorios del donante de gametos por parte del concebido por Técnicas de Reproducción Asistida.

No obstante, se tiene que esta inclinación total hacia el derecho a la identidad del concebido por TERAS no es absoluto ya que en países como España se tiene una inclinación hacia el anonimato como se observa en su Ley 14/2006 donde se hace referencia a la *“donación de gametos como un contrato gratuito, formal y confidencial concertado entre el donante y el centro autorizado”*; confirmando su postura con la Sentencia N° 116/1999 del Tribunal Constitucional Español se menciona que el anonimato manejado a nivel de dicho país no implica una imposibilidad absoluta y contiene excepciones, por lo que, presenta un anonimato relativo ya que no ignora el derecho a la identidad biológica de la persona concebida por TERAS; finalmente en Argentina, si bien no se cuenta con una legislación especial de las TERAS, pero en su art.564 (Código Civil y Comercial de la Nación-Ley N° 26.994), establece lo que es un aparente anonimato relativo porque menciona la posibilidad de revelar los datos del donador, por razones fundamentadas, evaluadas por la autoridad judicial con lo cual se permitiría al solicitante conocer la identidad del donante de gametos siempre que lleve a cabo el procedimiento antes mencionado; no obstante, se tiene que esa autorización judicial vendría a ser un mero

requerimiento procedimental para que cualquier persona concebida por TERAS obtenga conocimiento de los datos identificatorios del cedente de gametos.

Discusión N° 05

En el presente caso, se debe de determinar si el test de ponderación es la herramienta más adecuada para resolver la controversia. De las entrevistas efectuadas a los especialistas en derecho constitucional se ha obtenido un resultado que el 80% y a la doctrina, determinamos que la herramienta más efectiva para resolver contingencias entre derechos fundamentales vendría a ser la herramienta del test de ponderación debido a que su estructura permite un mejor análisis de temas complejos como el presente caso.

Una vez determinado que el principio de proporcionalidad es el más adecuado para el presente caso, se debe de emplear dicha técnica. Respecto de la *idoneidad*, se considera que, bajo la controversia analizada, no se supera esta primera parte del test de ponderación debido a lo siguiente: en el presente caso la medida vendría a ser el anonimato contra el concebido, medida que según Sosa, autor que explica el uso del test de proporcionalidad, señala que dicha medida debe cumplir con un fin constitucional que viene a estar constituido por la protección del derecho a la intimidad (en el caso en concreto); siendo así, se tiene que para analizar el fin constitucionalmente protegido hay que determinar ¿Qué es lo que protege el derecho a la intimidad?

Respondemos a esa sobre la base de la información recopilada, hacemos el siguiente análisis sobre el derecho a la intimidad: primero, este derecho fundamental busca la protección de los datos o información que tiene carácter personal o familiar; segundo, respecto de los donantes de gametos no se ha regulado la manera en la que su derecho a la intimidad es protegido; tercero, no obstante ello, hay que tener en cuenta que la norma no es la única fuente de derecho y que existen otras fuentes que lo originan, uno de ellos es la doctrina donde se menciona según Landa, C. (2017) y otros juristas que con el derecho a la intimidad se busca excluir a terceros de determinada información.

De esta forma, se tiene que la medida propuesta sobre anonimato del donante de gametos respecto de los solicitantes (concebidos por TERAS) no se encontraría

dentro del ámbito de protección del derecho a la intimidad porque el concebido o nacido por TERAS no es un tercero al que se debe excluir de la información personal del cedente de gametos; al respecto, concordamos con la opinión emitida por el Entrevista N° 06 (P.2) en el extremo de que mantener información relativa a la donación de *gametos no se encuentra dentro del marco de la protección del derecho a la intimidad* pero solo respecto del concebido por TERAS. Es por ello que, consideramos que debemos tomar en cuenta que el proceso de TERAS involucra a 03 partes directamente involucradas: el cedente de gametos, la receptora de gametos y el concebido por TERAS, siendo los dos primeros partes y el último resultado de la intervención en materia de fertilidad. Bajo este contexto, no se puede hablar del concebido como un tercero ajeno a esta relación sino como una parte directamente involucrada por ser el producto y fin del proceso de fertilización. En consecuencia, nosotros consideramos que en presente caso el derecho a la intimidad no está correctamente invocado, esto es no está en el área de protección del derecho invocado.

Al analizar el presente caso se puede observar que no es adecuada la invocación del derecho a la intimidad por parte de los donantes de gametos debido a que si bien dichos donantes tienen el derecho de que sus datos personales sean reservados y protegidos frente a terceros, esto no opera frente a determinadas personas; es decir, la reserva de la información del donante dependerá de la condición de la persona que solicita dichos datos, es así que, cuando el solicitante sea el concebido producto de la TERAS o la persona que se haya sometido a dicho tratamiento de fertilidad en el cual está involucrado su material genético como donante, son los involucrados directamente por el procedimiento de fertilidad y por tanto se debe tener conocimiento de la identidad del cedente de gametos. frente a la protección de la reserva de la identidad del cedente de gametos, en el cual excepcionalmente se le permite al hijo el conocer la información del donante. Encontrándose estos límites al derecho a la intimidad respecto a los donantes de gametos, en la doctrina, tal y como se ha mencionado en la discusión anterior.

Siendo así, no solo se tiene que la medida no mantiene una relación causa – efecto en el sentido que, para que se pase el sub test de idoneidad la medida debe ser la causa del efecto que cumple, esto es, la medida debe responder al fin constitucional

protegido que en este caso viene a ser el contenido del derecho a la intimidad; este incumplimiento respecto del fin constitucional encuentra fundamento en que los concebidos son personas directamente involucrados y no terceros como requiere el contenido del derecho a la intimidad.

Máxime, si el derecho a la identidad biológica es un derecho que faculta la individualización y el respeto a su dignidad sobre la base de la obtención de sus datos biológicos propios y que sirven para apoyar en su desarrollo psico-somático actual y futuro. Asimismo, debemos tener en consideración que a nivel internacional tenemos que acuerdos como Declaración Internacional Sobre Los Datos Genéticos Humanos, Convención Sobre Los Derechos Del Niño, Carta Europea De Los Derechos Del Niño y Convenio De La Haya los cuales reconocen el derecho del menor de investigar su paternidad y el interés superior del niño, aspecto respecto del cual se pronuncia nuestra Constitución Política del Perú en su Artículo N° 04 donde se establece la protección especial que el Estado brinda al niño.

Finalmente, se tiene que a nivel internacional hemos recabado casos que resuelven a favor del derecho a la identidad biológica como:

- ✓ Mikuliv contra Croacia resuelto por la Corte Interamericana de los Derechos Humanos donde se discute el derecho a la petición del hijo sobre la identidad del donante gametos en la inseminación y finalmente se resuelve en favor de brindar la información solicitada sobre el donante de gametos por ser la identidad un derecho superior por contribuir al desarrollo de la persona nacida de esta forma de fecundación.
- ✓ El caso Rose vs Secretary for Human Embryology and Fertilization Authority (2004) en el cual se resuelve en el mismo sentido brindando preferencia al derecho a la identidad biológica sobre la base de que el concepto de vida privada no debe impedir que la persona llegue a establecer los detalles correspondientes a su identidad a fin de proteger su integridad psicológica.

Como se ha mencionado en el marco teórico se tiene que en adición Robert Alexy señala que para la aplicación de la idoneidad tiene que haber una medida la cual no es necesaria para la protección de un derecho fundamental, pero donde si se aplicara esa medida se vulneraría ese derecho fundamental; este contexto, permitiría que se

proceda a la siguiente fase del test de proporcionalidad. No obstante, en el caso analizado bajo el test de proporcionalidad se tiene que la adopción o no de esta medida no afecta al derecho a la intimidad de los donantes de gametos sobre la base de que este derecho rige para terceros y el concebido por TERAS es un directamente involucrado y por tanto no debe ser considerado como tercero; sin embargo, la adopción de la medida propuesta si afectaría al derecho a la identidad del concebido es por ello que se opta por el no uso de este medio.

Por lo tanto, considerando lo anteriormente mencionado, en el presente caso analizado no está correctamente invocado el derecho a la intimidad del donante de gametos debido a que este derecho no protege los datos de los donantes cuando estos son solicitados ya sea por el hijo nacido de la TERAS o la persona que se sometió al tratamiento cuando actué en nombre del concebido por consiguiente el derecho a la identidad biológica es la que debe ser amparada y la que “prevalece” en el presente caso.

Discusión N° 06

Considerando la información recolectada se puede decir que los efectos psicológicos que generaría el tener conocimiento de su identidad biológica por parte del concebido, dependen de diversos factores, como son: la crianza, la etapa en la que se le debe informar y la forma en como se le debe de brindar dicha información; es así que cuando se le brinda afecto a la persona, una educación emocional adecuada esto genera mecanismo emocionales que le ayudan a superar situaciones difíciles como la búsqueda de su identidad aunado a esto se le debe de brindar la información de manera paulatina y así mismo se le debe informar en la etapa idónea en donde tenga la capacidad de comprender su situación siendo, según el 38% de los especialistas entrevistados, tanto la etapa de la juventud como la niñez, las más adecuadas. Es así que, si se llega a brindar al concebido información sobre su cedente de gametos, se tendría que los efectos serían positivos en aquel ya que se facilitaría el desarrollo de su identidad, contrario sensu si no se le brinda de manera adecuada dicha información las consecuencias que tendría serían negativas sintiendo ira, frustración y un vacío emocional.

V. CONCLUSIONES

1. El análisis de la controversia mediante el empleo del test de ponderación, se ha permitido determinar que la medida analizada, esto es, mantener la información personal del donante de gametos en secreto frente al concebido por TERAS, no supera la fase de idoneidad puesto que el derecho a la intimidad no protege la información respecto de los directamente involucrados sino respecto a ajenos, y en el presente caso el concebido por TERAS es involucrado y afectado directamente.
2. Se tiene que, el derecho a la intimidad del donante de gametos no opera cuando los datos de los donantes son solicitados por el hijo o la persona que se sometió al tratamiento actuando en nombre del concebido por lo tanto no ha sido correctamente invocado el derecho a la intimidad y por consiguiente el derecho a la identidad biológica es el derecho que “prevalece”, esto es, se aplica al caso bajo análisis.
3. La medida aplicada no sobrepasa la primera fase del test de ponderación (idoneidad) y por tanto no se puede continuar con la aplicación de las fases de necesidad y proporcionalidad en sentido estricto.
4. Por lo que, se tiene que a nivel de nuestra investigación tenemos una hipótesis negada, debido a que el derecho que debería prevalecer sería a la identidad biológica, toda vez que la esfera de protección del derecho a la intimidad no incluye a los directamente relacionado, sino a los terceros ajenos de la relación triangular de las TERAS; cedente de gametos, receptora de gametos y finalmente el concebido por estas técnicas
5. En el derecho comparado se ha podido observar que no existe uniformidad, pero existe una tendencia a favorecer el derecho a la identidad de los concebidos por TERAS en países como: Suecia y Reino Unido donde son totalmente abiertos en favor de permitir a los concebidos por TERAS conocer los datos identificatorios del donante de gametos; y si bien es cierto que, en Argentina da los primeros pasos hacia habilitar a los concebidos a obtener información de su donante; por el contrario, España tienen una legislación es más cerrada en torno a la toma de conocimiento de la identidad del concebido de por donación de gametos.
6. El derecho a la identidad biológica es un derecho que todas las personas y cualquiera sea sus circunstancias posee y desarrolla desde el momento de la concepción hasta lo largo de su vida, y está compuesta por toda la información biológica que posee. El derecho que hacemos mención está enmarcado en la dimensión estática, debido a que

nos referimos a los genes, la composición biológica de la persona. Es por ello ha tomado realce en los casos de las TERAS, donde se busca revelar los datos del donador de gametos.

7. El derecho a la intimidad del cedente de gametos en relación a las TERAS es un derecho mediante el cual se busca excluir a los terceros del conocimiento de determinada información, esto es, limitar la información que circula respecto de una determinada persona.
8. A partir de la información obtenida por especialistas en psicología clínica, se tiene que se le debe de brindar al concebido la información referente a su identidad, de manera adecuada a fin de evitar consecuencias negativas a su psique y fomentar el desarrollo de su identidad.

VI. RECOMENDACIONES

1. Debería establecerse nivel nacional una política de control de información sobre los donantes de gametos a fin de garantizar al concebido por TERAS su derecho a la identidad biológica ya sea estableciendo un tiempo prudencial de conservación de dichos datos ó perpetua en el tiempo que englobe todos los datos que se registren a partir de su creación.
2. Asimismo, alentamos a nuestros legisladores que se presente y se apruebe una ley que regule los tratamientos de fertilidad asistida debido a que es una realidad que se vive en el Perú y que a fin de proteger un derecho fundamental como es la identidad amerita una pronta regulación a fin de evitar futuras complicaciones; además, se necesita que exista una vía idónea para obtener dicha información y señalar el procedimiento a seguir, por último se debe regular control y fiscalización a la clínicas a nivel nacional que practique las Técnicas de Reproducción Asistida.
3. A la vista de la poca información doctrinal y jurisprudencial sobre derecho genético y los derechos aledaños a este, y a la escasa investigación sobre este derecho, el grupo considera pertinente recomendar y alentar a la comunidad jurídica; a la investigación sobre el derecho genético debido a que de esta nueva rama del derecho porque le permite al jurista estar a la vanguardia de las nuevas problemáticas que surgen producto de los avances de la tecnología; si bien es cierto que, debido a la poca información que existe, pueden resultar o aparentan ser difíciles tal es el caso de la problemática

REFERENCIAS BIBLIOGRAFICAS

1. Allendes Orosco, B., & Villavicencio Flores, M. (2013). “*El hijo Concebido mediante técnicas de Reproducción Humana*”. Revista de Filosofía y Ciencias Jurídicas. RFyCJ. Chile. Recuperado el 04 de Junio del 2018 de: <https://dialnet.unirioja.es/servlet/articulo?codigo=4750128>
2. Allan, S. (2013). “*Donor conception and the search for information from secrecy and anonymity*”. ROUTLEDGE. New York, EE.UU. Recuperado el 04 de Junio del 2018 de: https://books.google.com.pe/books?id=EislDwAAQBAJ&pg=PA218&lpg=PA218&dq=the+right+to+privacy+may+be+interfered+with+for+the+protection+of+health+or+morals,+or+for+the+protection+of+the+rights+and+freedoms+of+others+%E2%80%93+in+this+instance,+the+health,+morals,+rights+and+freedoms+of+donor-conceived+people&source=bl&ots=xwIPi_eapB&sig=YSBrfhvibcOJntWdXXxQk1nT1Xg&hl=es-419&sa=X&ved=2ahUKEwjBrZbn253eAhXDq4MKHes1BRsQ6AEwAHoEACAcQAQ#v=onepage&q=the%20right%20to%20privacy%20may%20be%20interfered%20with%20for%20the%20protection%20of%20health%20or%20morals%2C%20or%20for%20the%20protection%20of%20the%20rights%20and%20freedoms%20of%20others%20%E2%80%93%20in%20this%20instance%2C%20the%20health%2C%20morals%2C%20rights%20and%20freedoms%20of%20donor-conceived%20people&f=false
3. Alexy, R. (2008). “*La fórmula del peso*”. En Carbonell, M. “*El principio de proporcionalidad y la interpretación jurídica*”. Quito, Ecuador: Ministerio de Justicia y Derechos Humanos. Pág. 13-42. Recuperado el día 22 de Febrero del año 2019 de: <http://www.biblio.dpp.cl/biblio/DataBank/4271.pdf>
4. Alexy, R (2011). “*Los derechos fundamentales y el principio de proporcionalidad*”. En la “*Revista Española de Derecho Constitucional*” España. Pág 11- 29. Recuperado el día 22 de Febrero del año 2019 de: <https://recyt.fecyt.es/index.php/REDCons/article/view/40010>

5. Alexy, R (1993). *“Teoría de los derechos fundamentales”*. Madrid, España: Centro de Estudios Constitucionales.
6. Álvarez, R. (2016). *“Derecho a la Identidad”*. Instituto de Investigaciones Jurídicas de la UNAM, 1-13. México. Recuperado el 04 de Junio del 2018 de: <https://archivos.juridicas.unam.mx/www/bjv/libros/9/4242/8.pdf>
7. Álvarez, S. (2017). *“La protección del Derecho a la Intimidad en la toma de muestras de ADN a fines de la Investigación Penal”*. España: Iuset Scientia. Recuperado el 05 de Junio del 2018 de: <https://idus.us.es/xmlui/bitstream/handle/11441/59017/LA%20PROTECCI%C3%93N%20DEL%20DERECHO%20A%20LA%20INTIMIDAD.pdf?sequence=1&isAllowed=y>
8. Bernal Pulido, C. (2005). *“La ponderación como procedimiento para interpretar los derechos fundamentales”*. Cáceres Nieto, E y otros (2016) *“Problemas contemporáneos de la filosofía del derecho”*. México: UNAM. Recuperado el 06 de Junio del 2018 de: <https://biblio.juridicas.unam.mx/bjv/detalle-libro/1650-problemas-contemporaneos-de-la-filosofia-del-derecho>
9. Cárdenas Krenz, R. (2015). *“El Derecho a la identidad biológica de las personas nacidas mediante reproducción asistida en la doctrina, jurisprudencia y legislación peruana”*. Perú: Revista del Instituto de la Familia, pág. 47-65. Recuperado el 06 de Junio del 2018 de: http://www.unife.edu.pe/facultad/derecho/familia/publicaciones/REVISTA_PERSONA_Y_FAMILIA_2015/47_El%20Derecho%20a%20la%20identidad%20biol%C3%B3gica%20de%20las%20personas%20nacidas%20mediante%20reproducci%C3%B3n%20asistida%20-%20Ronald%20C%C3%A1rdenas%20Krenz.pdf
10. Cárdenas Krenz, R. (2014). *“El Derecho De Las Personas Concebidas Mediante Técnicas De Reproducción Asistida A Conocer su Identidad Biológica, desde una Perspectiva Biojurídica”* (Tesis de posgrado). Universidad Católica Santo Toribio De Mogrovejo, Perú
11. Unión Interparlamentaria (2016) *“Derechos Humanos, Manual para Parlamentarios”* (26). Recuperado el 05 de Junio del 2018 de: http://www.ohchr.org/Documents/Publications/HandbookParliamentarians_SP.pdf

12. De Lorenzi, M. (2015). *“El Derecho a Conocer los Orígenes Biológicos: La necesidad de su reconocimiento para garantizar el derecho a la identidad personal de los adoptados y nacidos por reproducción humana asistida”*. Universidad de Barcelona. España. Pág. 1-863.
13. De Verda, J. (2018). *“La filiación derivada de las técnicas de reproducción Asistida en España”*. Actualidad Jurídica Iberoamericana. (08) España. Pag 11-31. Recuperado el 08 de Junio del 2018 de: <http://idibe.org/wp-content/uploads/2018/03/AJI-2018-Numero-8.pdf>
14. Durán Rivacoba, R. (2016). *“Anonimato del Progenitor y Derechos a la Identidad del hijo decisiones judiciales encontradas sobre reserva de identidad en los casos de madre soltera y donante de esperma”*. España: Ius et Praxis, Pag 3-54. Recuperado el 05 de Junio del 2018 de: https://scielo.conicyt.cl/scielo.php?script=sci_arttext&pid=S0718-00122010000100002
15. Farnós Amorós, E., & Alkorta, I. (2017). *“Anonimato del Donante y el Derecho a Conocer: un difícil equilibrio”*. Oñati Socio- legal Series. Pag , 1-31 Recuperado el 05 de Junio del 2018 de: https://papers.ssrn.com/sol3/papers.cfm?abstract_id=2782321
16. Fernández, C. (1992). *“Derecho a la identidad personal”*. Buenos Aires: Astrea. Pag 270-297.
17. Fiallos, A. (2017). *“Reflexiones jurídicas sobre la protección de datos y derecho a la intimidad en la autodeterminación informativa”*. FORO (27),1-21.
18. Giménez Glück, D. (2004). *“Juicio de igualdad y Tribunal Constitucional”*. Madrid, España: Bosch.
19. Gonzáles García, E. (2016). *“Derecho a la intimidad en los donantes de gametos”*. Universidad de Salamanca (Tesis de pregrado). Salamanca, España. Recuperado el 04 de Mayo del 2018 de: https://gedos.usal.es/jspui/bitstream/10366/131812/1/TG_GonzalezGarcia_Derecho.pdf
20. Guastini, R. (2007) *“Ponderación: Un análisis de los conflictos entre principios constitucionales”*. Palestra. Lima. Recuperado el 05 de Junio del 2018 de: http://miguelcarbonell.com/artman/uploads/1/ponderacion_un_analisis.pdf

21. Guibourg, R. (2015) *“Alexy y su fórmula del peso”*. Universidad de Buenos Aires. Argentina. Recuperado el 21 de Febrero del 2019 de: <http://www.derecho.uba.ar/institucional/deinteres/2015-robert-alexey-guibourg-castellano.pdf>
22. Harper, J. Kennet, D. & Reisel, D. (2016). *“The end of donor anonymity: how genetic testing is likely to drive anonymous gamete donation out of business”*. Estados Unidos de America: Human Fertilization. Pag 1135-1140. Recuperado el 05 de Junio del 2018 de: <https://www.ncbi.nlm.nih.gov/pubmed/27073260>
23. Igareda, N. (2014). *“El derecho a conocer los orígenes biológicos versus el derecho en la donación de gametos”*. Derechos y Libertades. España. Pag 227-249. Recuperado el 04 de Junio del 2018 de: <https://e-archivo.uc3m.es/bitstream/handle/10016/22526/DyL-2014-31-igareda.pdf?sequence=1>
24. Landa, C (2017). *“Los derechos fundamentales”*. Lima, Perú: Fondo editorial PUCP.
25. Martínez, J. (2016). *“El derecho a la intimidad: de la configuración inicial a los últimos desarrollos en la jurisprudencia nacional”*. Anuario de filosofía del derecho (32), 409-430.
26. Martínez Zorrilla, D. (2014). *“El principio de proporcionalidad como criterio de resolución de conflictos constitucionales”*. En García García, M. y Moreno Cruz, R. *“Argumentación jurídica: fisonomía desde una óptica forense”*. México: Universidad Autónoma de México. Pág. 3-27. Recuperado el día 22 de Febrero del año 2019 de: <https://biblio.juridicas.unam.mx/bjv/detalle-libro/3706-argumentacion-juridica-fisionomia-desde-una-optica-forense>
27. Neciosup Santa Cruz, V. (2014). *“Problemas de Política Pública y Estado Situacional de las Técnicas de Reproducción Humana Asistida en el Perú”*. Lima: Congreso de la República. Obtenido el 04 de Julio de 2018: [http://www2.congreso.gob.pe/sicr/cendocbib/con4_uibd.nsf/532EC6AE2E5421660525807C007213D7/\\$FILE/238_INFINVES95_2014_2015_problema_publica.pdf](http://www2.congreso.gob.pe/sicr/cendocbib/con4_uibd.nsf/532EC6AE2E5421660525807C007213D7/$FILE/238_INFINVES95_2014_2015_problema_publica.pdf)
28. Pérez, D. (2014). *“Pruebas de ADN y derecho a la intimidad: algunos conflictos concretos”*. Cuadernos Ibero-Americanos de Direito Sanitário, 3(3), 77-93.
29. Posadas Gutierrez, R. (2017). *“El Derecho a la Identidad y el Registro Nacional de Cedentes de Gametos y Embriones”*. Perú: Instituto de la Familia Facultad de

- Derecho. Pag. 123-144. Recuperado el 09 de Junio del 2018 de:
http://www.unife.edu.pe/facultad/derecho/familia/publicaciones/REVISTA_PERSONA_Y_FAMILIA_2017/EL%20DERECHO%20A%20LA%20IDENTIDAD%20Y%20EL%20REGISTRO%20NACIONAL%20DE%20CEDENTES%20DE%20GAMETOS%20Y%20EMBRIONES.pdf
30. Reyna Castro, M. (2015). “*La filiación del adulto concebido mediante inseminación artificial heteróloga en el derecho familiar peruano*” (Tesis de pregrado). Universidad Privada Antenor Orrego. Trujillo, Perú.
 31. Sáenz, Á. (2013). “*Anonimato del donante en los supuestos de reproducción humana asistida*”. XXII Congreso Derecho y Salud. Cantabria, España. Pag 152-158. Recuperado el 04 de Junio del 2018 de:
<https://dialnet.unirioja.es/servlet/articulo?codigo=5072388>
 32. Sánchez Martínez, M. (2016). “*Los orígenes biológicos y los derechos de hijos e hijas: filiación y derecho a saber*”. Cuadernos Electrónicos de Filosofía del Derecho. España. Pag 2-22. Recuperado el 04 de Junio del 2018 de:
<https://ojs.uv.es/index.php/CEFD/article/view/8230>
 33. Solar Cayón, J. (2014). “*Información genética y derecho a no saber*”. Universidad de Cantabria. Cantabria, España. Pag 1-22. Recuperado el 04 de Junio del 2018 de:
https://www.boe.es/publicaciones/anuarios_derecho/abrir_pdf.php?id=ANU-F-2014-10039100412_ANUARIO_DE_FILOSOF%C3%82%20DEL_DERECHO_Informaci%C3%B3n_gen%C3%A9tica_y_derecho_a_no_saber
 34. Sossa, J. (2011) “*Guía teórico-práctica para utilizar los criterios interpretativos del Tribunal Constitucional*”. Lima, Perú: Gaceta Jurídica.
 35. Symons, X (2013). “*Birth defects more likely in IVF children*”. Australia, BioEdge. Pag.7
 36. Varsi, E. (2013). “*Derecho Genético: Principios Generales*”. Lima, Perú: Grijley E.I.R.L.
 37. Varsi, E (2013). “*Tratado de derecho de familia: Derecho de la filiación*”. Tomo IV. Lima, Perú: Gaceta Jurídica S.A
 38. Wisburg, K; Ingerslev H.;Henriksen T. (2010). “*IVF and stillbirth: a prospective follow-up study*”. Dinamarca.Human Reproduction. Pág. 1312-1316. Recuperado el 09 de Mayo del 2018 de <http://www.ncbi.nlm.nih.gov/pubmed/20179321>

ANEXOS

ANEXO A. ENTREVISTAS

ENTREVISTA A LOS ESPECIALISTAS EN DERECHO CONSTITUCIONAL

1. Para usted ¿Qué es derecho a la identidad biológica?
2. ¿Qué es el derecho a la intimidad de los donantes de gameto?
3. Frente a una posible colisión entre los derechos antes mencionados ¿Qué derecho considera usted, debe prevalecer?
4. ¿Considera que el test de ponderación es el adecuado para resolver este conflicto?
5. ¿Debería regularse esta situación en la legislación peruana? y ¿Cómo considera que debería de regularse?

ENTREVISTA A LOS PSICOLOGOS CLÍNICOS

1. ¿Cuáles son los efectos psicológicos que surgen si una persona toma conocimiento de que es producto de una inseminación?
2. ¿De qué forma el tomar conocimientos de su identidad biológica influye en su desarrollo emocional?
3. ¿Es posible las personas nacidas de una inseminación desarrollarían el sentido de pertenencia familiar? y ¿En qué nivel?
4. ¿En qué etapa de la vida del concebido por TERAS debería tomar conocimiento de sus padres genéticos?

Anexo B. TABLA DE CATEGORIAS

TABLA DE CATEGORIAS DE LA ENTREVISTA REALIZADA A LOS PISCÓLOGOS	
P.1: ¿CUALES SON LOS EFECTOS PSICOLÓGICOS QUE SURGEN SI UNA PERSONA TOMA CONOCIMIENTO DE QUE ES PRODUCTO DE UNA INSEMINACIÓN?	
RESPUESTA	IDEA PRINCIPAL
<p>E.1: Desde mi punto de vista tendría efectos negativos porque le faltaría identidad. Al no conocer quién es su padre biológico no podría desarrollar el sentido de pertenencia hacia su familia biológica, solamente lo tendrá por parte de su madre y no de su padre biológico, por el cual solamente será uno.</p>	<p>1. Tendría efectos negativos porque le faltaría identidad.</p> <p>2. No conocer quién es su padre biológico no podría desarrollar el sentido de pertinencia hacia su familia biológica.</p>
<p>E.2: Bueno debo partir desde el punto de que cada persona necesita averiguar su origen es importante inclusive en los adoptados que se le expliqué a la persona tiene un progenitor y una madre también para que una persona logre su identidad y diga yo sí tengo papá yo sí tengo mamá. Ahora hay personas que inclusive adulta siguen buscando Dónde está el papa dónde está la mamá quiero conocerlos Porque quiero saber cómo fue, que pasó, que hubo en ellos que no me pudieron tener o que no me pudieron criar. Ahora si hablamos de efectos positivos o negativos estos productos de la búsqueda de identidad.</p> <p>Ahora, hay un vacío emocional porque no saben cuál es su identidad. Inclusive les podría generar algún tipo de frustración como consecuencia de no saber de</p>	<p>3. Efectos positivos o negativos son producto de la búsqueda de la Identidad</p> <p>4. Hay un vacío emocional, porque no saben cuál es su identidad.</p> <p>5. Frustración como consecuencia de no saber de dónde provienen.</p>

<p>dónde provienen y como consecuencia no sabrían hacia dónde dirigirse.</p> <p>El anonimato que se maneja en las clínicas de fertilidad asistida no sería beneficioso como yo partir de esta entrevista que uno debería decirle a la persona de dónde proviene porque el ser humano a lo largo de la historia siempre he querido saber de dónde venimos pero siempre historia que más se acerca a nuestra aparición como raza humana entonces mucho más aún queremos averiguar quiénes son nuestros progenitores entonces a portería esa idea de que en las clínicas y se deje saber quiénes son esas personas que de alguna u otra manera quisieron participar de este tipo de reproducción.</p>	
<p>E3: Considero que si le debe causar algún malestar psicológico respecto a su identidad personal el descubrir que es producto de las TERAS</p> <p>Considero que la persona debe tomar conocimiento de quien es su padre biológico, pero de forma paulatina.</p> <p>Conforme vaya creciendo la persona se le debe aproximar a esa realidad, entre los 5 y 7 años de edad es una buena etapa para poder realizarlo que es la etapa de la niñez según la Organización Mundial de la Salud.</p>	<p>6. Causar algún malestar psicológico respecto a su identidad personal el descubrir que es producto de las TERAS</p> <p>7. Debe tomar conocimiento de quien es su padre biológico pero de forma paulatina.</p> <p>8. Entre los 5 y 7 años de edad es una buena etapa.</p>
<p>E4: Se debe analizar cómo se ha llevado el proceso de decirle que es producto de una inseminación, debido a que, para el desarrollo del niño las condiciones deben ser las más adecuadas, por lo tanto, a los niños se les debe brinde un soporte emocional adecuado y los cuidados necesarios en los primeros años de vida.</p>	<p>9. Se debe analizar el proceso de decirle que es producto de una inseminación.</p>

<p>Es así que en los casos en que no se les ha dado una adecuada educación emocional, el niño tendría falta de confianza, rencor. Al contrario de la persona que recibe un soporte emocional puede generar recursos de afrontamiento frente a situaciones difíciles.</p>	<p>10. Para el desarrollo del niño las condiciones deben ser las más adecuadas.</p> <p>11. A los niños se le debe brindar un soporte emocional adecuado y los cuidados necesarios.</p> <p>12. En los casos en que no se les ha dado una adecuada educación emocional el niño tendría falta de confianza.</p> <p>13. La persona que recibe un soporte emocional puede generar recursos de afrontamiento frente a situaciones difíciles.</p>
<p>P.2: ¿DE QUE FORMA EL TOMAR CONOCIMIENTOS DE SU IDENTIDAD BIOLÓGICA INFLUYE EN SU DESARROLLO EMOCIONAL?</p>	
<p>E.1: Influirá de manera positiva si es que al principio debe de haber cercanía con su padre biológico de esta forma conocerá quien es y de donde viene</p>	<p>14. Influirá de manera positiva si es que al principio debe de haber cercanía con su padre biológico.</p>
<p>E.2: Como yo les decía siempre necesitamos saber de dónde provenimos y quiénes son aquellas personas que nos han engendrado, este conocimiento traerá a la persona estabilidad emocional porque sabrá de donde proviene.</p>	<p>15. Este conocimiento traerá a la persona estabilidad emocional.</p>

<p>E3: Se le debe brindar información sobre su identidad biológica de manera progresiva y asimismo debe de ser guiado por especialistas que sepan cómo transmitirle esta información con el fin de que al tomar conocimiento sobre su origen influya de manera positiva en la persona.</p> <p>Si ha optado por tomar conocimiento una vez que conozca quien ha sido su padre biológico, va a tener la posibilidad de tener una persona que lo ayude a superar algunos miedos.</p>	<p>16. Se le debe brindar información sobre su identidad biológica de manera progresiva.</p> <p>17. Debe de ser guiado por especialistas</p> <p>18. El tomar conocimiento sobre su origen influye de manera positiva en la persona.</p> <p>19. Tener una persona que lo ayude a superar algunos miedos.</p>
<p>E4: Influye de manera positiva respecto al desarrollo de su identidad sin embargo para que esto ocurra se le debe de informar a la persona en una determinada etapa que sería la adultez temprana.</p>	<p>20. Influye de manera positiva respecto al desarrollo de su identidad.</p> <p>21. Se le debe informar en la adultez</p>
<p>P.3: ¿ES POSIBLE LAS PERSONAS NACIDAS DE UNA INSEMINACIÓN DESARROLLARIAN EL SENTIDO DE PERTENENCIA FAMILIAR? Y ¿EN QUE NIVEL?</p>	
<p>En el ámbito familiar no se logrará el sentido de pertenencia en su plenitud, influirá de cómo fue tratado será implícito la situación, pero no como lo harían sus padres.</p>	<p>22. En el ámbito familiar no se lograra el sentido de pertenencia en su plenitud.</p>
<p>E.2: Si genera pertenencia debido a que las enseñanzas dadas por las personas que lo rodea no van a desaparecer, estas enseñanzas forman una especie de vínculo entre los padres y sus hijos.</p>	<p>23. Si genera pertenencia debido a que las enseñanzas dadas por las personas que lo rodea no van a desaparecer</p>

<p>E3: Considero que sí, toda persona está capacitada para incorporarse a una familia porque todos necesitamos de otras personas, es agradable el saber que perteneces a una familia.</p> <p>Va a depender, de la persona, del grupo social y de la capacidad de las personas que lo rodean quienes deben poner de su parte. Así mismo debe de llevar la consejería del profesional de la salud mental.</p>	<p>24. Toda persona está capacitada para incorporarse a una familia.</p> <p>25. Debe de llevar la consejería del profesional de la salud mental.</p>
<p>E4: Si desarrollaría pertenencia, debido a que los recuerdos y las enseñanzas brindadas por las personas que lo rodean repercutirían positivamente en la persona, el que sepa quién su padre biológico no significa que desconocería quienes fueron lo que lo criaron, es debido a ello que se mencionan que la edad temprana es el mejor momento donde se debe brindar afecto al infante para que pueda crecer emocionalmente adecuado.</p> <p>El nivel, depende de cómo los padres o cuidadores, tengan este acercamiento con el niño y el nivel de poder educarlo emocionalmente debido a que esto le permitirá poder manejar mejor situaciones e informaciones difíciles e importantes como es el tomar conocimiento que es producto de una inseminación artificial.</p>	<p>26. Si desarrollaría pertenencia debido a los recuerdos y las enseñanzas brindadas por las personas que lo rodean.</p> <p>27. Edad temprana es el mejor momento donde se debe brindar afecto al infante.</p> <p>28. El nivel depende mucho de cómo los padres tengan acercamiento con el niño.</p> <p>29. Nivel de poder educarlo emocionalmente permitirá poder manejar situaciones e informaciones.</p>
<p>P.4: ¿EN QUE ETAPA DE LA VIDA DEL CONCEBIDO POR TERAS DEBERÍA TOMAR CONOCIMIENTO DE SUS PADRES GENÉTICOS?</p>	
<p>E.1: Para mí, la etapa ideal para que la persona pueda saber sobre su verdadero origen sería en la adultez temprana, en la niñez no llegara a comprender bien lo que está pasando es así que el joven al poder tomar</p>	<p>30. La etapa ideal sería la adultez temprana.</p> <p>31. Niñez no logrará comprender.</p>

decisiones sería la etapa más conveniente para conversarlo.	
<p>E.2: Yo pienso que desde deben tomar conocimiento de sus padres genéticos pequeños, desde pequeños los niños están preguntando o aprendiendo quién es papá y quién es mamá los niños desde chiquitito saben distinguir quién es papá y quién es mamá. Entonces, yo pienso que a partir de los 6 años que es donde los niños hacen algún tipo de análisis, razonamiento e interpretación de lo que les está pasando porque ya empiezan a usar lo que son los conceptos más lógicos entonces pienso que a partir de esa edad con cuentitos, sketch de una manera muy específica y sin dar tantos argumentos les podemos decir a los niños de dónde provienen. Sin embargo el decirle que es producto de una TERA sería demasiado para el niño, por ello considero que esta información debería de decirsele más adelante debido a que en la niñez la persona no está tan preparada emocionalmente como sería el adolescente debido a que este puede entender mejor sobre las teorías genéticas.</p>	<p>32. En la niñez la persona no está tan preparada emocionalmente.</p> <p>33. El adolescente puede entender mejor las teorías genéticas.</p>
<p>E3: La niñez es la etapa fundamental porque en esta etapa recién se está formando el niño, puede causarle alguna sorpresa, pero no más. Los adultos son fáciles de influenciar por lo que les pueden causar una negatividad en su psique, asimismo los niños pueden aceptar mejor y más rápido situaciones difíciles. Desde mi punto de vista profesional, los niños demuestran siempre en dar mejores soluciones e incorporase en situaciones como estas.</p>	<p>34. La niñez es la etapa fundamental</p> <p>35. Los adultos son fáciles de influenciar por lo que les pueden causar una negativa en su psique</p> <p>36. Los niños pueden aceptar mejor y más rápido situaciones difíciles.</p>
<p>E4: Manifestarle desde niño, que es producto de una inseminación, no es lo más adecuado debido a que no</p>	<p>37. Manifestarle desde niño no es lo más adecuado.</p>

<p>tienen la capacidad de discernir por lo que sería lo más adecuado manifestarle esta información cuando estén en una etapa en donde tengan más capacidad de poder analizar, reflexionar ante esta situación, en lo personal considero que la etapa más recomendable seria la adultez temprana.</p>	<p>38. El niño no tiene la capacidad de discernir.</p> <p>39. Sería lo más adecuado en la adultez temprana.</p>
--	---

Anexo 3. TABLA DE CÓDIFICACIÓN

TABLA DE PSICOLOGOS		
1,5	FALTA DE CONFIGURACIÓN DE LA IDENTIDAD	CONSECUENCIAS NEGATIVAS DE NO DECIRLE SU IDENTIDAD
3	NECESIDAD CONTINUA DE BUSQUEDA DE IDENTIDAD	
4	VACIO EMOCIONAL	
15	ESTABILIDAD EMOCIONAL	CONSECUIENCIAS POSITIVAS DE DECIRLE SU IDENTIDAD
20	DESARROLLO DE LA IDENTIDAD	
8- 27-34-36	TOMA DE CONOCIMIENTO EN ETAPA DE LA NIÑEZ	
35		
33	TOMA DE CONOCIMIENTO EN ETAPA DE LA JUVENTUD	
31-32-38-37		
21-30-39	TOMA DE CONOCIMIENTO EN ETAPA DE LA ADULTEZ	
23-24-26	SI SE GENERA PERTENENCIA FAMILIAR	
2-22	NO SE GENERA PERTENENCIA FAMILIAR	
3- 28	QUE SE GENERE PERTENENCIA FAMILIAR DEPENDE DE OTRAS COSAS	
7-16-21	PROCESO GRADUAL DE ADQUISICIÓN DE CONOCIMIENTO SOBRE SU ORIGEN	
19	APOYO DE LAS PERSONAS QUE LO RODEAN	
17-25	APOYO DE PSICOLOGOS	
11-13-15	APOYO EMOCIONAL QUE SE LE DEBE BRINDAR A LA PERSONA ANTES Y DURANTE LA TOMA DE CONOCIMIENTO	
29		
10		
9		
14-18-20	EL TOMAR CONOCIMIENTO DE SU ORIGEN INFLUYE POSITIVAMENTE EN LA PERSONA	

Colisión de Derechos Fundamentales: Identidad Biológica y la Intimidad de los Donantes de Gametos

INFORME DE ORIGINALIDAD

19%

INDICE DE SIMILITUD

17%

FUENTES DE INTERNET

5%

PUBLICACIONES

9%

TRABAJOS DEL ESTUDIANTE

FUENTES PRIMARIAS

1	www.temasdederecho.cl Fuente de Internet	<1%
2	www.plades.org.pe Fuente de Internet	<1%
3	Submitted to Universidad de Lima Trabajo del estudiante	<1%
4	www.alfa-redi.org Fuente de Internet	<1%
5	www.derechoenzapatillas.org Fuente de Internet	<1%
6	Submitted to Universidad Nacional del Centro del Peru Trabajo del estudiante	<1%
7	cybertesis.unmsm.edu.pe Fuente de Internet	<1%
8	diposit.ub.edu Fuente de Internet	<1%

9	www.hhri.org Fuente de Internet	<1 %
10	corte-constitucional.vlex.com.co Fuente de Internet	<1 %
11	www.piesciorovsky.com Fuente de Internet	<1 %
12	tesis.usat.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
13	eprints.ucm.es Fuente de Internet	<1 %
14	dspace.unitru.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
15	Submitted to Universidad Católica San Pablo Trabajo del estudiante	<1 %
16	derecho-trabajo.blogspot.com Fuente de Internet	<1 %
17	sefertilidad.net Fuente de Internet	<1 %
18	www.ub.edu.ar Fuente de Internet	<1 %
19	Submitted to Universidad Tecnológica del Perú Trabajo del estudiante	<1 %
20	www.sipi.siteal.org Fuente de Internet	<1 %

21	www.unirioja.es Fuente de Internet	<1 %
22	www.carlosparma.com.ar Fuente de Internet	<1 %
23	201.159.134.50 Fuente de Internet	<1 %
24	www.bioderecho.cl Fuente de Internet	<1 %
25	www.amag.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
26	www.alfonsozambrano.com Fuente de Internet	<1 %
27	www.defensaidl.org.pe Fuente de Internet	<1 %
28	Submitted to Universidad de San Martin de Porres Trabajo del estudiante	<1 %
29	www.pensamientocivil.com.ar Fuente de Internet	<1 %
30	scm.oas.org Fuente de Internet	<1 %
31	www.legalia.com Fuente de Internet	<1 %

32	martinezarrieta.com Fuente de Internet	<1 %
33	www.madrid.org Fuente de Internet	<1 %
34	www2.bailii.org Fuente de Internet	<1 %
35	Submitted to Pontificia Universidad Catolica del Peru Trabajo del estudiante	<1 %
36	escribiendoderecho.blogspot.com.co Fuente de Internet	<1 %
37	González, Daniel Pérez. "Prueba del ADN y derecho a la intimidad: algunos conflictos concretos", CADERNOS IBERO-AMERICANOS DE DIREITO SANITÁRIO, 2014. Publicación	<1 %
38	www.jurisprudencia.pe Fuente de Internet	<1 %
39	Submitted to UNILIBRE Trabajo del estudiante	<1 %
40	www.cpacf.org.ar Fuente de Internet	<1 %
41	Submitted to Universidad Nacional de Educación a Distancia Trabajo del estudiante	<1 %

42	www.abogarte.com.ar Fuente de Internet	<1 %
43	Solar Cayón, José Ignacio. "Saber o no saber... Derecho e información genética", CADERNOS IBERO-AMERICANOS DE DIREITO SANITÁRIO, 2013. Publicación	<1 %
44	vvallejo.com Fuente de Internet	<1 %
45	Submitted to University of Kent at Canterbury Trabajo del estudiante	<1 %
46	helvia.uco.es Fuente de Internet	<1 %
47	www.monografias.com Fuente de Internet	<1 %
48	www.recentmedicalfindings.com Fuente de Internet	<1 %
49	Submitted to Biblioteca Universidad Diego Portales Trabajo del estudiante	<1 %
50	www.ipu.org Fuente de Internet	<1 %
51	Submitted to Universidad Nacional de Tumbes Trabajo del estudiante	<1 %

52	www.cepc.es Fuente de Internet	<1 %
53	www.calp.org.ar Fuente de Internet	<1 %
54	repository.javeriana.edu.co Fuente de Internet	<1 %
55	asefuac.com Fuente de Internet	<1 %
56	open.uct.ac.za Fuente de Internet	<1 %
57	www.justiciaviva.org.pe Fuente de Internet	<1 %
58	demus.org.pe Fuente de Internet	<1 %
59	www.asociacionmedicaperuana.net Fuente de Internet	<1 %
60	Submitted to ESADE Trabajo del estudiante	<1 %
61	revistas.uladech.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
62	gustavopuccio84.blogspot.com Fuente de Internet	<1 %
63	eprints.lse.ac.uk Fuente de Internet	

		<1 %
64	ezproxybib.pucp.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
65	revistaelectronica.unlar.edu.ar Fuente de Internet	<1 %
66	www2.scjn.gob.mx Fuente de Internet	<1 %
67	Submitted to University of Edinburgh Trabajo del estudiante	<1 %
68	Submitted to Universidad Rafael Landívar Trabajo del estudiante	<1 %
69	www.deceroasiempre.gov.co Fuente de Internet	<1 %
70	noticiasdderecho.blogspot.com Fuente de Internet	<1 %
71	bdigital.uncu.edu.ar Fuente de Internet	<1 %
72	clenicatambre.com Fuente de Internet	<1 %
73	www.catedradeluca.com.ar Fuente de Internet	<1 %
74	www.ceep.org Fuente de Internet	<1 %

75	www.powershow.com Fuente de Internet	<1 %
76	docplayer.es Fuente de Internet	<1 %
77	www.academia.edu Fuente de Internet	<1 %
78	www.vidafer.com Fuente de Internet	<1 %
79	derechojusticiasociedad.blogspot.com Fuente de Internet	<1 %
80	"Part Two: Basic Rights Pertaining to Labour", International Labour Law Reports Online, 2013 Publicación	<1 %
81	"The Ways of Federalism in Western Countries and the Horizons of Territorial Autonomy in Spain", Springer Nature America, Inc, 2013 Publicación	<1 %
82	Os Editores. "Jurisprudência e Ementário", Revista de Direito Sanitário, 2015 Publicación	<1 %
83	www.torrossa.com Fuente de Internet	<1 %
84	repositorio.uasb.edu.ec Fuente de Internet	<1 %

85	www.nexos.com.mx Fuente de Internet	<1 %
86	edcp.uoc.edu Fuente de Internet	<1 %
87	spain.cpsr.org Fuente de Internet	<1 %
88	Submitted to Universidad Anahuac México Sur Trabajo del estudiante	<1 %
89	jmsosasacio2.blogspot.com Fuente de Internet	<1 %
90	Submitted to King's College Trabajo del estudiante	<1 %
91	repositorio.unc.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
92	portalfio.org Fuente de Internet	<1 %
93	www.cermi.es Fuente de Internet	<1 %
94	www.academiavita.org Fuente de Internet	<1 %
95	mobiroderic.uv.es Fuente de Internet	<1 %
96	Rosa María Frasquet Aira. "Elecciones	

reproductivas, anonimato y parentesco:
discursos e implicaciones para las "madres
solteras por decisión", Papeles del CEIC, 2018

Publicación

<1 %

97

www.onu.org

Fuente de Internet

<1 %

98

Submitted to Universidad Sergio Arboleda

Trabajo del estudiante

<1 %

99

repository.lasalle.edu.co

Fuente de Internet

<1 %

100

www.pdhumanos.org

Fuente de Internet

<1 %

101

Submitted to Bath Spa University College

Trabajo del estudiante

<1 %

102

gredos.usal.es

Fuente de Internet

<1 %

103

fuzfirma.com

Fuente de Internet

<1 %

104

Submitted to University College London

Trabajo del estudiante

<1 %

105

elcorreogallego.es

Fuente de Internet

<1 %

106

portal.rds.org.hk

Fuente de Internet

<1 %

107	www.networkmagtw.com Fuente de Internet	<1 %
108	www.centroeticajudicial.org Fuente de Internet	<1 %
109	Common European Legal Thinking, 2015. Publicación	<1 %
110	portal.aragob.es Fuente de Internet	<1 %
111	www.kerwa.ucr.ac.cr Fuente de Internet	<1 %
112	Mateos Martinez, Jose <1984>(Barbera, Augusto). "Neocostituzionalismo e positivizzazione dei valori", Alma Mater Studiorum - Università di Bologna, 2011. Publicación	<1 %
113	www.ferrero.com.pe Fuente de Internet	<1 %
114	www.ateneaonline.com Fuente de Internet	<1 %
115	Submitted to Infile Trabajo del estudiante	<1 %
116	webcontenidos.labolsa.com Fuente de Internet	<1 %

Submitted to Sheffield Hallam University

117	Trabajo del estudiante	<1 %
118	Submitted to Universidad Catolica Los Angeles de Chimbote Trabajo del estudiante	<1 %
119	www.aijssnet.com Fuente de Internet	<1 %
120	repository.eafit.edu.co Fuente de Internet	<1 %
121	Mariana De Lorenzi. "Assisted human reproduction offspring and the fundamental right to identity: the recognition of the right to know one's origins under the European Convention of Human Rights", Personalized Medicine, 01/2009 Publicación	<1 %
122	www.in-fertility.it Fuente de Internet	<1 %
123	www.repositorioacademico.usmp.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
124	foros.enplenitud.com Fuente de Internet	<1 %
125	www.dohc.ie Fuente de Internet	<1 %
	www.legco.gov.hk	

126	Fuente de Internet	<1 %
127	www.sobrecamiones.com Fuente de Internet	<1 %
128	es.wikipedia.org Fuente de Internet	<1 %
129	Oona Hernandez Palma, Nataly Orellano Llinés, Hugo Hernandez Palma, Luis Cabas Vázquez, Jairo Martínez Ventura. "Treatment of the Right to Privacy in Cases of Conflict with the Right of Access to Information for the Publication of Judgments on the Internet", Indian Journal of Science and Technology, 2017 Publicación	<1 %
130	www.onu.cl Fuente de Internet	<1 %
131	www.legalyconfiable.cl Fuente de Internet	<1 %
132	reservamoral3.blogspot.com Fuente de Internet	<1 %
133	www.ceapa.es Fuente de Internet	<1 %
134	investigadores.consortio.edu.pe Fuente de Internet	<1 %

135	rabida.uhu.es Fuente de Internet	<1 %
136	elrubio.nuestropueblo.net Fuente de Internet	<1 %
137	www.ocl-sigu.org.mx Fuente de Internet	<1 %
138	www.incipp.org.pe Fuente de Internet	<1 %
139	www.lawsociety.ie Fuente de Internet	<1 %
140	www.congresoderechosreproductivos.com Fuente de Internet	<1 %
141	asamblea.racsa.co.cr Fuente de Internet	<1 %
142	defensamunicipal.galeon.com Fuente de Internet	<1 %
143	www.proacceso.cl Fuente de Internet	<1 %
144	derecho.org Fuente de Internet	<1 %
145	www.manuela.org.pe Fuente de Internet	<1 %
146	www.amistad.en.cl Fuente de Internet	<1 %

147	www.ilustrados.com Fuente de Internet	<1 %
148	aidsinfo.nih.gov Fuente de Internet	<1 %
149	bibliotecadigital.uca.edu.ar Fuente de Internet	<1 %
150	www.oit.org.pe Fuente de Internet	<1 %
151	repositorio.uss.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
152	bio.hgy.es Fuente de Internet	<1 %
153	Gonçalves, Helanne Barreto Varela. "O direito ao conhecimento da ascendência biológica como um novo direito da personalidade?", BDJur no STJ, 2013. Publicación	<1 %
154	www.scbbs-bo.com Fuente de Internet	<1 %
155	calp.org.ar Fuente de Internet	<1 %
156	Lavalle, Mariana, and Mercedes Robba. "Reflections on the Issue of Reproductive Health in Argentina: Challenges for Egalitarian	<1 %

Access", Legal Information Management, 2015.

Publicación

157	constitucional.carpioabogados.com	<1 %
	Fuente de Internet	
158	tesis.pucp.edu.pe	<1 %
	Fuente de Internet	
159	www.economia.gob.mx	<1 %
	Fuente de Internet	
160	www.unicef.org	<1 %
	Fuente de Internet	
161	www.idhc.org	<1 %
	Fuente de Internet	
162	revista-estudios.revistas.deusto.es	<1 %
	Fuente de Internet	
163	www.promudeh.gob.pe	<1 %
	Fuente de Internet	
164	red-trabajosocial.blogspot.com	<1 %
	Fuente de Internet	
165	www.juridicas.unam.mx	<1 %
	Fuente de Internet	
166	LexisNexis	<1 %
	Publicación	
167	www.buscalegis.ufsc.br	<1 %
	Fuente de Internet	

168	www.vvallejo.com Fuente de Internet	<1 %
169	derecho.otalca.cl Fuente de Internet	<1 %
170	economicas.unlam.edu.ar Fuente de Internet	<1 %
171	64.227.157.205 Fuente de Internet	<1 %
172	www.oda-alc.org Fuente de Internet	<1 %
173	García-Palacios, Mariana, Axel Horn, and José-Antonio Castorina. "Social practices, culture and children's ideas. Convergence between anthropology and critical genetic psychology / Prácticas sociales, cultura e ideas infantiles. Una convergencia entre la antropología y la psicología genética crítica", Estudios de Psicología, 2015. Publicación	<1 %
174	www.ilanud.or.cr Fuente de Internet	<1 %
175	www.mayores.uji.es Fuente de Internet	<1 %
176	www.dlh.lahora.com.ec Fuente de Internet	<1 %

177	es.slideshare.net Fuente de Internet	<1 %
178	www.victimasdelaaprensa.com Fuente de Internet	<1 %
179	revistatrabajo.uchile.cl Fuente de Internet	<1 %
180	empresarial.carpioabogados.com Fuente de Internet	<1 %
181	semes.org Fuente de Internet	<1 %
182	docslide.com.br Fuente de Internet	<1 %
183	castillofreyre.com Fuente de Internet	<1 %
184	Griffiths, Danielle. "The (Re) Production of the Genetically Related Body in Law, Technology and Culture: Mitochondria Replacement Therapy", Health Care Analysis, 2016. Publicación	<1 %
185	www.aaba.org.ar Fuente de Internet	<1 %
186	encolombia.com Fuente de Internet	<1 %
187	www.meditex.es	

	Fuente de Internet	<1 %
188	Submitted to Universidad Europea de Madrid Trabajo del estudiante	<1 %
189	www.innovazionediritto.unina.it Fuente de Internet	<1 %
190	www.kas.de Fuente de Internet	<1 %
191	www.conadisperu.gob.pe Fuente de Internet	<1 %
192	www.ugt.es Fuente de Internet	<1 %
193	Veröffentlichungen des Instituts für Deutsches Europäisches und Internationales Medizinrecht Gesundheitsrecht und Bioethik der Universitäten Heidelberg und Mannheim, 2015. Publicación	<1 %
194	Murli Desai. "A Rights-Based Preventative Approach for Psychosocial Well-Being in Childhood", Springer Nature America, Inc, 2010 Publicación	<1 %
<div> <div>Excluir citas</div> <div>Apagado</div> </div> <div> <div>Excluir bibliografía</div> <div>Apagado</div> </div> <div> <div>Excluir coincidencias</div> <div>Apagado</div> </div>		